BIBLIOTECA NAZIONALE VITT. EMANUELE
12
26 0
15

BIBLIOTECA NAZIONALE VITT. EMANUELE
55
8 B
7
ROMA

# TRACTATUS POLITICO-JURIDICUS DE LIGNO & LAPIDE

QUO

PRÆCIPUAM JURIS FORESTALIS PARTEM, MATERIAM ARBORUM PLANTATIONIS, CONSERVATIONIS, DOMINII, EJUSQUE EFFECTUUM TUM IN PERCEPTIONE GLANDIUM QUUM IPSORUM LIGNORUM;

*Item*

*ARBORUM ET LAPIDUM TERMINALIUM, SYCAMINONUM, LIGNORUM RUTORUM CÆSORUM AC JURIS GRUTIÆ;*

FODINARUM ITIDEM METALLICARUM, gemmarum, lignearum & lapidearum specierum,

Cum adjecto in majorem elucidationem

*QUÆSTIONUM MISCELLANEARUM*

fasciculo, in novâ serie

*congessit*

PHILIPP. HELFRICUS KREBS,

anteà Hassiacus, nunc Electoralis Brunsuic-Lüneb. Consiliarius.

*AUGUSTÆ VINDELICORUM,*

Apud LAURENTIUM KRONIGERUM, & Hæredes THEOPHILI GOEBELII.

*FRANCOFURTI, typis JOHANNIS PHILIPPI ANDREÆ,*

*A. O. R. MDCC.*

*Ad Serenissimos ac Potentissimos Principes ac Dominos,*

GEORGIUM LUDOVICUM
Ducem Brunsuicensem & Lüneburgensem, S. R. Imperii Electorem;

CAROLUM & ERNESTUM LUDOVICUM
Landgravios utriusq; lineæ Hassiacæ sceptra tenentes, Principes Hersfeldiæ, Comites Cattimeliboci, Deciæ, Zigenhainæ, Niddæ, Schaumburgi, Ysenburgi & Büdingæ, &c.

*Principes ac Dominos meos Clementissimos!*

*Assiaca quidem*, Serenissimi Principes, *tellus fuit, quæ harum,*

*rum, quas exhibeo, arborum ſeminario benignum conceſſit ſpatium; in quâ etiam aperire lapidicinam primâ vice contigit: Haſſiacæ ſuccus fuit terræ, quo irrigatæ pullulantes in plures radices ramosq; plantæ, multa fronde veſtitæ, in ampliſſimum converſæ ſunt arboretum, atq; lapidicina majori profunditate reddita eſt fructuoſior. At etiam alma factum DEI providentia, veſtraq;,* Potentisſime Elector, *mirifica gratia, ut in Brunſuicenſem Electoralem transplantatæ terram arbores, conjectique lapides, ſummè larga alantur fœcunditate, quæ quive ideò ſuæ animæ efficacia in*

*tan-*

*tantam ſpatioſæ ſylvæ ac fructiferæ fodinæ molem excrevere, ut qui hactenus arbuſtivus locus à plantatore ſepibus erat occluſus, nunc rupto pro votis amicorum hortatorum ſepimento publicè detur conſpiciendus; ut fodina à lapidario huc uſque occulta modò appareat detecta.* Non *eruditionis certamen in hoc ſuſcepi, cui ferendo non fuiſſent humeri!* Extollant *verbis eruditioribus & ſuaviore elegantia arbores lapideſque, quibus divina largitate, ut ingenio ſint nobiliores, datum eſt!* Saltem *in eo laboravi, ut ſincera ſimpli-*

 *cita-*

*citate darem ſpecimen, quo omnipotentis DEI immenſa erga hominem in lignis lapidibusque benignitas cum decenti cognoſceretur gratitudine: quo etiam mirabiliter in lignis lapidibusque abſcondita, multis meritò laudibus celebranda divina ſapientia vivis quaſi coloribus extaret depicta. Sanè in hoc, inſtar ipſarum terræ arborum, meæ quoque arbores quocunque virentes tempore gerent comas, neque ullo unquam decuſſus erit ramorum arboreorum honor frigore, quo etiam aliarum arborum duntaxat frondes tolluntur, non viva-*

*citas. Pii ſcopi confidendum ſuadet ſimplicitas, ut meæ Xylophagorum non metuant inſultus arbores. Iverunt tamen amplius ad ungendum ſuper ſe* Reges arbores; *nec non lapides, ut ſub fortibus quietiores forent* Petris! *Elegerunt*, Principes Potentiſſimi, *veſtræ inſignis gratiæ magnam umbroſitatem, autoritatem veſtram verè petricoſam: Haud velitis*, Principes gemmeo ſplendore præfulgentes, *meis indignari precibus, ſed innata clementia arborum lapidumque, quibus veſtræ tellures fuere alimento & incremento, patrocinium arripere, humi-*

*lima oblatum devotione ab arbora-
tore & lapidario, qui indefeſſo ſu-
dore ac nunquam delebili fide*
Vobis *devinctus eſt.*

Præſo-

# PRÆLOQUIUM AD LECTOREM.

MAgnæ eſſe ſapientiæ, revocare hominem 1
quod malè locutus eſt, ex can. 10. cauſ. 22. q. 4. jam eo temporis, quando in anno 1671. hujus arboreti primam plantam ac lapidicinæ aperimentum Academiæ Gieſſenæ celebratiſſimis JCtis in vicem diſputationis inauguralis publicè exhibebam, haud me latebat non ſolùm, ſed & illam ſapientiam jam tum mihi reſervavi, ſupplici ad Deum, ut modò apprehenderem. Si etenim Imperator Juſtinianus haud voluit erubeſcere, ſi quid melius etiam horum, quæ prius dixerat, adinveniret, hoc opinari & competentem prioribus imponere correctionem, nec ab aliis expectari corrigi *Nov. 22. præfat. in fin.* divinitatis magis quàm mortalitatis eſſe, omnium habere memoriam & penitus in nullo peccare, lubentiſſimus fateri in §. 14. *de confirmat. Digeſt.* cur non magis mul- 2
tò perſuadeam mihi, etiam me infantiùs quædam dixiſſe aut leviter tractâſſe, & quidem ad me ipſum erigendum, impendere ulteriorem huic negotio la-

borem, meq; deponere ad perfectiorem hujus mate-
3 riæ inquisitionem, eò magis, quò beatior in lignis lapidibusq; Hassia est, ut & quidam parochus plaustrum lignorum cuidam transmittens hos addiderit versus:

*India mittit ebur, molles sua thura Sabæi,*
*Hassia nescit ebur, lignum pro thure reponit.*

4 Neq; satis validæ, retinere conatus, esse potuerunt calumniantes quorundam linguæ, faciles insectari quàm petulantissimè operis saltem seminarium, quasi solenne habuerim, relicto jure Romano, aliunde materiam novam & jurisprudentiæ incognitam decerpere, qualia, pompam unicè juris Romani, indeq; majorem ejus intricatam difficultatem augentia, obliteranda fuissent potiùs: Haud quidem indevotè in hujusmodi novitates inclementiùs invehunt nonnulli celebratissimi nominis JCti, easq; increpant vehementer, cùm omnis novitas haud careat perturbatione, sed soleat offendere. Ast oppidò falletur, qui hæc fulmina in eos conjecerit, qui non tam solo ambitionis pruritu novum quid extra jurisprudentiam comminiscuntur, quàm pro communi bono sparsam saltem latè materiam ad congruentiam quandam & ordinem unâ serie collocant: in quali novitate sibi ipsimet meritò placet Imperator Justinianus, *in præf. Nov.* 31. optimè sentiens, perperam effuseq; posita, si ad competentem perveniant ordinem, & bellè disponantur, alias propemodum res apparere, speciosas

pro

pro turpibus, ornatas pro incultis, articulatas distinctasq; pro incompositis priùs & confusis. Eamq; etiam maximè commendat Diether. *in præfat. ad Besold. thes. pract.* suppeditans vel mille materias prædicto sensu novas. Et certè vituperandus est, qui ex aliena materia ædificat, & quoq; parietes alieno colore delinit, nil suum dicere potens, ac saltem præstans, ut multi magno labore, magnâq; temporis & duplicati librorum pretii jacturâ nihil scire videantur. Non ego planè meum, non planè alienum dixi, sed æmulando, quæ in aliis probavi, ac in usum meum, quæ inter aliorum dicta maximè miratus sum, opportunâ derivatione convertendo, atq; sic aliena meis immiscendo omnium penè scriptorum consuetudinem præstiti, cum eo quidem, spero, fructu, ut certiora, & quæ ideò gratiùs jucundiùsq; legantur, scripta esse videantur: Non etiam penitùs novum dixi, sed id, quod jurisprudentiæ Romanæ in specialibus partim titulis abundè cognitum, quodq; scire quotidie necessum est, saltem in unam seriem perduxi: Prostant in jure Romano speciales tituli de arboribus cædendis; arborum furtim cæsarum; de glande legendâ; de tigno juncto; de albo scribendo & corrupto; de cupress. ex luc. Daphn. non excidendis; de vehiculis; de termino moto; de sepulchro ædificando; de metallariis &c. Præstò sunt passim in jure Romano tractationes de arboribus in competenti loco sine injuriâ alterius plantandis &

 haben-

habendis; de arborum in ſuo vel alieno, aut in confinio poſitarum, item ex ſua vel aliena planta enatarum dominio; de illarum uſufructu & dominio utili; de tributis ratione arborum pendendis; de aggere fluminis arboribus muniendo; de arborum ſuccilione; de virgis, fuſtibus, baculis, palis, perticis, navibus, metallis, gemmis, lapillis, muris, pontibus, aliisve rebus ligneis & lapideis.
6 Et quanquam de his omnibus non dixerim ſatis, nec enim tunc in ingentiorem tractatum abeundum, ſed tempori ſerviendum, & Statutis Academicis obtemperandum erat: Quanquam etiam nec nunc addiderim ſatis in tali materia, cujus utilitatem, commoda, uſum & jura nemo pro dignitate explicabit, quamvis cui

*Ferrea vox, linguæ centum ſint, oraq; centum.*

*vid. Frid. Mindan. de proceſſ. mandat. & monitor. lib. 2. c. 39. n. 3. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht / *p. 2. c. 21. n. 3. 4. & 29.* attamen cùm vel prima plantarum lapidumq; conquiſitio tantò magis fortunata fuerit experiri Virorum ſcientiâ celebratiſſimorum favorem, quantò plus petulans ſaltem lingua eadem voluit corroſa, unicâ cenſurâ ſufficiente expellere calumniantium iniquitates, quam Regiminis tunc & Academiæ Gieſſenæ Cancellarius, Dominus Hartmannus Jacobi, de meo tunc conamine teſtatus eſt, ſi non vel ambitionis colori minimè eſſet favendum, idq; celebratiſſimi nominis Viri benevolum judicium omittere deceret. Saltem ſincero lectoris judicio fretus, horis ab officii munere ſubciſivis reſurgere in nova ſerie curavi Academicum olim Exercitium, ut nunc prompto uberiores arbuſti & lapidicinæ fructus capeſſere liceat lectori, quem benè valere precor!

PRÆ-

# PRÆFATIO AD IPSUM OPUS.

SUb jove aperto sumus! si circumferimus 1
oculos supra & infrà, ante & retrò, dextrùm & sinistrùm, & sic ad omnes mundi quasi parietes, ubiq; videmus LIGNA & LAPIDES, & quicquid ex his, tanquam originariis fontibus, provenit & conficitur. Aspicite densis sylvis circumdata & fruticibus rura! Contemplabimini hortos, agros, montes, ædificia, litus maris &c. videbitis *ligna*, *lapides*; *lignea*, *lapidea*! sed quorsum hæc? Ridebor, suavisq; ero, 2
quòd juridicum exercitium habiturus de tali re dicere audeam, cujus tanta vilitas, ut vel in nullo vel admodum exiguo habeatur pretio, *v. Jesa. c.60. v.17. c.62. v.10.* cùm lignorum tanta copia, ut in minimis ponantur & despicatui habeantur; lapidum tanta inutilitas, ut vel sine domino in terra jaceant, quos vix, nisi ut noxios ab agro suo removendi causâ, sustulerit quispiam, minus multò de iis scribendi materiam desumpserit, præsertim jurisperitus, quem non nisi graviter loqui deceat & de re ardua, non vili, & quæ vel insuper magis ad disci- 3
plinam physicam, imò œconomiam & rem rusticam, quàm jurisprudentiam pertineat, ut proinde de Pomponio Læto Vives cantet: Pomponius Lætus exiguæ eruditionis, tota illa ejus celebris diligentia circa verba & historias aliquot, tum saxa & monumenta diruta consumpta est. Verùm præterquàm quòd Pomponius aliorum judicio 4
habeatur vir suo tempore ex omni doctrina perfectissimus, ceu à Politiano vocatus homo totius antiquitatis, & omnis literaturæ consultissimus; à Vitellio præceptor omnium, qui eâ tempestate fuêre, atq; omnis vetustatis peritissimus, de quo M. Anton. Coccius Sabellicus scripserit, fuisse in ipso præter singularem eruditionem humanitatem quandam eximiam: is certè non scripsit de saxis, sed historiam de antiquitatibus Romæ, atq; sic etiam, & quidem saltem historicè, de mu-

5 ris & monumentis urbis. Neq; adeò contempta est materia lignorum & lapidum, sed quod de agriculturæ laude propter ejus antiquitatem, honestatem, necessitatem & utilitatem decantat Melch. jun. *quæst. polit. 61. circ. fin.* bene etiam quadrat ad istam, tanquam speciem l. simile quid agriculturæ & rei rusticæ, *v. Klock de ærar. lib. 2. c. 2. n. 1.*
6 *jung. Horat. lib. Epod. od. 2. jung. infr. Class. 13. §. 24. n. 3.* Si enim physicè vel œconomicè quis consideret eam, in Hermopoli Thebaidos etiam arbor fuisse fertur, quæ ad valetudinem & pellendos morbos plurimum contulerit, si fructus aut folium aut pars corticis collo ægrotantium ligaretur, *vid. ex Cedren. hist. tripart. lib. 6. c. 42. Robert. rer. judicat. lib. 1. c. 5. pag. 59.* nec non ipsis illis lapidibus, qui inutiles in terra videbantur jacere, ea gloria relicta est, ut non sit lapis qui careat medicinâ. Aurelius Rex Britanniæ, sumptâ de Hengisto, Saxonum Duce, victoriâ, cùm pervenisset ad monasterium Ambri prope Kaerkarec Kaerbaradot, quæ nunc Saresburia dicitur, ubi Principes defuncti jacebant, quos Hengistus prodiderat, pietate motus in lachrymas resolutus est. Deliberans ergò apud se, ut locum, quo tot Nobiles jacebant, faceret memorabilem, misit ad Merlinum vatem diligenter quærens, quo posset ejusdem consilio, quod desiderabat, adimplere. Ut autem Merlinus ad Regis præsentiam esset perductus, exposuit Rex eidem de morte Nobilium memoratorum, quomodo prodiderant eos Saxones, & quòd vellet locum honore debito venerari. Merlinus aliquantulum in extasi mentis positus, tandem respondit dicens: Si volueris, mi Rex, opere perpetuo sepulturam eorum decorare, mitte pro chorea gigantum, quæ est in Killardo monte Hyberniæ, ubi talis est lapidum structura, qualem nemo hujus ætatis oculis perspexit. Grandes enim sunt, & mirabiliter collocati, qui si sic hoc loco disponantur, stabunt in æternum, memorabile funus prædictum repræsentantes. Ad hæc Aurelius in risum resolutus, Merlino respondit: Num quid lapides Hyberniæ meliores sunt istius lapidibus regionis, ut ex tam longinquo in Britanniam veherentur? Ad quem Merlinus: Ne vanum, Rex, moveas risum. Nam mystici sunt lapides & ad diversa medicamenta salubres. Gigantes eos olim asportaverunt ex ultimis finibus Africæ, ut illic balnea infra ipsos conficerent, cùm variis infirmitatibus gravarentur. Lavabant namq; lapides variis herbarum confectionibus, & fundebant in balnea, quibus cura-

bantur

buntur ægrotantes. Nec est lapis qui careat medicina. Cumq; hæc audissent Britones, pro lapidibus mittere decreverunt. Eligitur igitur Uterpendragon, frater Regis, cum quindecim millibus armatorum, qui si ab aliquo impedirentur, prælio ereptos lapides asportarent. Eligitur etiam Merlinus, ut ipsius ingenio & consilio omnia consummarentur. Paratis igitur navibus mare ingrediuntur, & velis prosperis in Hyberniam provenerunt. Cumq; Gillomannius, Rex Hyberniæ, adventum eorum & causam cognovisset, astantibus dixit; Armate vos Viri, armate, quia dum mihi inerit, non auferent à nobis etiam minimum choreæ lapillum. Nec morâ congrediuntur partes, sed victoria cessit Britonibus. Deinde Killardum montem adeuntes, structuram lapidum in vanum deponere nitebantur. Deficientibus autem cunctis, subrisit Merlinus, suasq; machinationes conficiens, levius, quàm credi potest, lapides deposuit, navibusq; imponens, cum gaudio in Britanniam perduxit. Quod cùm Aurelio indicaretur, venit cum Episcopis, & Abbatibus, & aliis Magnatibus in montem Ambri, ubi die Pentecostes coronam portavit, & duabus Ecclesiis Metropolitanis pastores instituit, concedens sedem Eboraci sancto Sampsoni, viro illustri. Dubritio quoq; urbem Legionum. Cumq; talia ibidem peregisset, præcepit Merlino lapides circa sepulturam Nobilium erigere, qui præceptis ejus obediens, eodem modo, quo in Killardo monte positi fuerant, mirabiliter collocavit. *vid. Johann Philipp à Vorburg Histor. Rom. German. tom. 7. pag.* 36. Inanis certè hæc de lapidibus fuit sumptuosa non minus ac sanguinolenta decertatio, quos tamen non medicinæ, sed nudæ saltem memoriæ sepultorum consecrare mens erat, quæ aliis in Britannia lapidibus æquè potuisset retineri. Nec etiam, ut 7
ad scopum revertar, tantummodò de inutilibus dicturus sum super terra jacentibus lapidibus, sed quoq; de utilibus, v.g. metallis, gemmis &c. neq; solùm de lignis planè infrugiferis, puerilibus curribus aut baculis, vel curvo baculo subulci, sed etiam de utilibus & frugiferis, quorum certè, sicut & eorum quæ ad ædificandi usum apta sunt, non ubiq; superfluitas, sed potius omnium illorum magna necessitas, adeoq; carentia s. defectus iræ divinæ signum est, *v. l.* 55. *§.* 5 *& 6. de legat.* 3. *Ezech. c.* 4. *v.* 12. *&* 15. *I. Reg. c.* 5. *v.* 8. 9. 10. 11. *c.* 9. *v.* 11. *II. Sam. c.* 5. *v.* 11. *I. Paralip. c.* 15. *v.* 1. *jung. infr. part.* 1. *Class.* 4. *Sect.* 17. *§.* 1. & è contrario tanta lignorum frugiferorum & nobiliorum lapidum utilitas, dignitas

& præcellentia, ut ipse Christus vitis, & ecclesia Christiana vinea, *Jesa. c.27.v.2.3.* & petra *Deut.c.32.v.4.15.18.30.31. Jesa.c.17.v.10. Psalm. 42.v.10.* itemve quercus *Jes.c.6.v.ult* appellari; nec non arboribus virentibus & frugiferis ipsa in Deum fides & religio, *Deut. c. 22. v. 9.* piiq; ac felices (cùm impii & perditi lignis torrentibus atq; spinis comparentur) *Jesa c.1.v.30.c.10.v.17.18.19.c.14.v.8.c.17.v.9.c.19.v.15. c.27.v.4.6.c.55.v.ult.c.60.v.13.& 21.c.61.v.3. c.64.v.6. c.65.v.22. Jerem.c.2.v.21. Psalm.52.v.10.* nec non Reges ac Magistratus terrestres assimilari non dedignentur *Num.c.24.v.6. Judic.c.9.v.8.& seq. I.Reg.c.4.v.25. Ezech.c.31. Dan.c.4.v.7.* & Rex Ægypti lapis angularis, *Jes.c.19.v.13.* Rex Assyriæ petra, *Jes.c.31.v.ult.* Rex Æthiopiæ lapis pretiosus dicatur, *v. Micræl. Synt. hist. lib.3. Sect.11.q.2. pag.959.*
8 sin verò juridica placuerit & scopo proxima consideratio, etiam ipsos illos, physicè vel œconomicè inutiles lapides & ligna sub dispositionem legum venisse, meum hoc exercitium ostendet. Et ergò

*Si canimus sylvas, sylvæ sunt Consule digna,*

9 & merentur ob suam utilitatem & necessitatem, ut sint ordinationes, leges, Consules ac Officiales sylvarum, *Sabellic. rapsod. hist. tom.4. l.unic. de Venet. Magistr. tit. de Duumviris lignariis. Mind. de proc. mand. & monit. l.2.c.39.n.1.2.3. Klock. de ærar. l.2.c.2.n.4. ibiq; Peller. n.4. Cruf. de indic. del.*
10 *p.3.c.7.n.14.* Suo physico vel œconomico modo, tamen laudabiliter, de arboribus locuti sunt Rex Salomo *I.Reg.c.4.v.33.* Colerus in seinem Hauß-Buch / item de lapidibus pretiosis Remigius, qui his ipsis tumulum sibi struxisse quodammodo visus est, *v. Stöcken. Thuan. enucleat.*
11 *p.2.pag.260.* Suo etiam modo de iisdem loquar ego: Non mea mens est perscrutari, an & unde ligna & lapides generentur, habeantq; animam vegetantem, *Pastor. flosc. hist. lib.2.§.5. Thom. Fazell. de reb. Sicul. decad. prior. lib.6.c.3.pag.m.129. Hahn. ad Wes. ff. de just. & jur. n. 14. verb. Quod natura omnia animantia. p.m.40. col.2.* unde quandoq; fœtus in utero fœminæ lapidescat, *Stöcken. Thuan. enucleat. part.5.p.44.& seq.* idemq; nonnunquam acciderit in hominibus, imò in integro bestiarum agmine, toto itidem hominum cœtu aut equitum cohorte, vel integris pagis cum omni suo incola, *vid Nitsch. ephemerid. erudit. tom.2 part.1. Ephemer.3.pag.33. part.2. eph.30.pag.342. Ephem.40.pag.465.* Quare ligna ignem concipiant *Pastor. floscul. histor. d.lib.2.§.6. vers. sciendum est.* tam eum, cujus flamma de cœlo lata sacrificia olim perficiebat,

bat, quàm quem homo ad lignorum acervum infert, *vid. Cedren. Compend. histor. p.m.193. lin.45.& seq.* unde alia ligna putrida, alia odorifera? unde mespilum querneum chalybe à quercu separatum & rubro panno exceptum virtutem habeat sanandorum vulnerum, *vid. Alkor. Mahum. censur. p.m.141.*? unde gemmarum frigiditas &c. quare aut 12
fluxu menstruo aut assiduo adhalatu lapis niveus niger factus sit, *ibid.& p.140. 132.*? quare lapides graves sint & suâ naturâ (singulari enim 13
divinâ & miraculosâ omnipotentiâ factum, ut ferrum supernatârit aquam, *II.Reg.c.6.v.6*) deorsum ac in profunda descendant & submergantur, *Exod.c.15.v.5.& 10. Proverb.c.27.v.3. Nehem.c.9.v.11.* ut & ideò, quòd lapides ob suam gravitatem absq; omni motu & sensu super terra quasi quiescunt, lapis ponatur pro homine ignavo, itemq; stupido, *veluti Terent. Heautont. act.4 Scen.6. vers.3. quid stas lapis? & Hecyr. act.2. sc.1. v. 17. tu, inquam, mulier, quæ me omninò lapidem, haud hominem putas.* Quare verò econtra aquas pernatent ligna, quæ tamen minoris 14
siccitatis, duritiei, & majoris humiditatis, nec etiam omni gravitate destituti sunt, uti vel ex metaphorica locutione patet apud *Jesa. c. 10. v.15.*? an & unde lapides nascantur? unde lapidum tanta durities, 15
(etiamsi ventus Jehovæ etiam petras confringat, *I.Reg.c.19.v.11.* ignis- 16
que Dei lapides quoq; absumat, *I.Reg.18.v.33.* & naturaliter accidat, ut saxa lapidesq; successu temporis aquarum guttis quodammodo atterantur, *Hiob.c.14.v.19.* vel à vermibus corrodantur, *Nitsch. Ephem. erud. tom.2. part.2. eph.32. pag.371.& seq.*) propter quam metaphoricè cor alicujus fieri in lapidem dicatur, quando præ nimia tristitia nullum sentit dolorem, sed quasi emortuum est, *I.Sam.c.25.v.37.* & lapideus ferreusve habeatur, qui nullo casu se commoveri & perstringi patitur, nullaq; miseratione flectitur, veluti de instrumentis Dei irati ad vindictam malorum prædicatur, quòd equorum ejus ungulæ tanquam silex reputatæ sint, *Jesa.c.5.v.28.* ac diabolus habere fertur cor tam durum & firmum, sicut est lapis & lapis angularis, *Hiob.c.41.v.15.* Eoq; etiam pertinet, quando *præter Muret. orat.3.p.29. scribit Micræl. Synt. hist. lib.1. Sect.3. quæst.1.pr.* Græcos Historicos, & inprimis Poëtas, admodum mendaces & vanos esse in rebus illis proferendis, quæ temporibus remotioribus gesta sunt, involucris tamen figmentorum nonnunquam vera tegere, & statim post pag 58. inter talia refert, quòd Gorgones eximiâ suâ pulchritudine ita spectatores mentis inopes reddiderint, ut

vertere eos dicerentur in lapides, quasi qui tantoperè essent cœco amore perturbati, ut præ eo nihil sentirent: quanquam alii aliter hanc rem ejusq; causam referant, nimirum quia Medusam, unam ex quatuor Gorgonibus (trium reliquarum nomina fuere Euriale, Sthenio, Scylla) Neptunus in Palladis templo stuprasset, quòd indignata Pallas capillos ejus in serpentes mutaverit, feceritq; eos lapidescere, & in sco-
17 pulos verti, à quibus aspiceretur. Cœterùm aut arte maleficâ (ad quam etiam, sublatâ lege Romuli, *Ne quid inauguratò fieret*, retulit augurandi & divinandi curiositatem Constantius in l. 5. C. de malef. & Mathem.) aut miraculosè, non naturaliter, factum puto, quando Actius Navius augur à Tarquinio accersitus est, possetne fieri quod cogitaret Tarquinius, tentandæ scientiæ causâ ac in experimentum consultus, augurio acto fieri posse respondit, cumq; Tarquinius diceret se cogitasse cotem novaculâ posse præcidi, in comitium allatam cotem, inspectante Rege Tarquinio & populo, novacula dissecavit, eoq; effecit, ut Tarquinius ipso augure uteretur, & populus de suis rebus ad se referret, *Raph. Volater. de sacerdot. Rom. vers. Accius Navius. p.m.* 212. Tarquiniusq; eum statuâ honoraret, *Micræl. Synt. hist. lib. 2. Sect.* 1. *quæst.* 9. Eoq; forsitan etiam referendus lapis, qui supra pectus summi Sacerdotis Israëlitarum pendebat, dans fulgorem futura detegentem, inde lapis patefactionis nominatus, *v. Cedren. compend. hist. p.m.* 193. *lin.* 52. *& seq.* Item tres lapides, qui quinto, quo Marcianus Imperator regnabat, anno de cœlo in Thraciam deciderunt, futurorum adversæ fortunæ casuum vatices, *Id. Cedren. pag.* 284. *lin.* 50. lapisq; ille valdè grandis, qui anno Domini 1492. septimo Idus Novembris, tempestate exortâ ignivomâ, inter tonitrua è nubibus prope oppidum Ensheim ad agros proprios Friderici Imperatoris cecidit cum ingenti fragore, habens formam Deltæ, aciemq; triangularem, qui ibidem ad ostentationem tanquam stupendum futurorum omen reservatur, *vid. Paul. Lang. Chron. Citizens. p.m.* 883. nec non illud divinum miraculum, quando Moses, aquâ populum Israëliticum deficiente, populoq; ideò Mosi & Aaroni convicia faciente, ex jussu Dei saxum baculo percussit, atq; ad id copiosa aqua emanavit, ut biberent inde, & populus & jumenta, *Id. Cedren. pag.* 41. *lin.* 4. *& seq. add. Numer. c.* 20. *v.* 2. *& seq.* Sed
18 linquo has physicas supernaturalesq; doctrinas unà cum iis, quare lapides arenosi, sal &c. terram exurant & infœcundam reddant, *Deut.*

*c.* 29.

c.29.v.23. econtrà sanent aquas putridas, *II.Reg. c. 2. v. 20. & seq.*? Quare aurum, argentum, stannum, plumbum per ignem, aliæ res per 19
aquam purificentur, *Num. c.31.v.22. & seq.* non obstante I.Reg c.22. v.38.? Quare in metallifodinis faciliùs libentiùsq; spectra oberrent, 20
*Agricol.* vom Bergwerck. *lib.6.in f. & lib. de animant. subterran. in f. Naurаht de vit. & mort. hom. theor.95.*? & quæ alia excogitari possunt 21
similia, nisi fortè interdum quid horum materiam meam incurrat, quod ad quæstionem juris probandam, decidendam, illustrandam &c. facit, v.g. Quæstio an lapides nascantur, crescant, renascantur, usum suum habet pro decidenda quæstione, an lapis in fructu sit, & v.g. ad usufructuarium maritum &c. pertineat? *vid. l.7. §.13. ff. solut. matrim. l.ult. pr. ff. de fund. dot.* hactenus enim & hæ quæstiones sunt juridicæ, vel quæstionum juridicarum rationes, quarum veritas à JCto præsupponitur, & saltem narrativè allegatur, nec amplius, ut à Physico, disputatur, *l. 76. in f. ff. de judic. l.7. in f. ff. de S.V.P. conf. infr. part. 2. Class.3. Sect.2. §.4.* Quomodo igitur de ligno & lapide ego? Quatenus 22
jura, leges, constitutiones, statuta, consuetudines, rationes politicæ & naturales quicquam de iis, aut rebus inde provenientibus & effectis præcipiunt, prohibent, ordinant, statuunt, probant, improbant, suadent, dissuadent, quod ex diffusa per tot libros materia hinc inde decerpere & observare licuit, hactenus effusè statuta & posita ad decentem ordinem reducam: ut quæ prius in hac lignorum & lapidum materia incomposita fuerunt & confusa, ad competentem perveniant ordinem, atq; sic bellè disposita & articulata quodammodò noviter excogitata & aliæ propemodum res videantur, *Novell.31.pr.* Quòd autem 23
lignorum & lapidum materiam conjunxerim, impulit me magna illorum tam juridica quàm physica similitudo, affinitas & convenientia: siquidem (1) eundem habent creatorem & causam creationis impulsivam eandem, *v. part.1 Class.1 Sect.1. & part.2. Class.1.* (2) eandem quoq; 24
habent animam vegetantem *Hahn. supr. cit. loc. add. l.7. §.13. ff. sol. matrim. l.ult. pr. ff. de fund. dot. l.8. §.1. verb. nascatur. ff. de a.r.d. l.7. in f. ff. de S.V.P.* (3) & ligna & lapides in se habent aliquid humidi, *vid.* 25
*num. seq.27. hic alleg. Thom. Fazell. de reb. Sicul. decad. prior. lib.6. c.3. p.m.129.* etiamsi quoad lapides quidam dissentiant. (4) aliquatenus 26
conveniunt in duritie: quamvis enim ligna ob majus humidum respectu lapidum mollia sint, & in iis potiùs aliqua crassitudo quàm durities

esse videatur, tamen crassitudo illa in quibusdam lignis adeò exsuperat,
ut vix & non multum à duritie, præsertim quæ est in lapidibus humi-
dioribus & tractabilioribus, differat, qualem duriorem crassitudinem
reperiri licet in fagis & similibus lignis, *v. Coler.* Hauß-Buch tit. von
27 der Holtzung *c.5.* Imò de quibusdam lignis (quale genus in Herrn
Plateri Kunst-Kammer zu Basel befindlich/ *v. Besold. thes. pr. voc.*
Stein) prædicatur, quòd aquis aut paludibus injecta in lapides trans-
mutentur, quemadmodum ligneæ craticulæ Venetias in mari, (cujus
rei tamen ibidem alia ratio esse potuit, *v. Nitsch. Eph. erud. tom. 3 eph. 1.*
*pag. 7.*) & Marburgi S. Elisabethæ templum in loco paludoso superstru-
cta ferunt: Alibi hæc transmutandi vis ipsi aquarum peculiari naturæ
adscribitur, veluti apud Siculos in monte prope urbem Thermas &
Saccam quatuor aquarum meatus parvò inter se spatio sejuncti, sed di-
versas propriasq; vires habentes, per occultos naturæ cuniculos occur-
runt, quorum unus cum suo cursu in subjectum agrum delapsus pede-
tentim per se in numerosam, subnigram, asperam ac porosam lapidum
congeriem rigescit, quibus lapidibus ad fornices & testudines operum
Saccenses utuntur: de quibus miraculo quoq; dignum est, quod exhau-
stus lapidum effossionibus ager, temporis successu per dilapsos conti-
nuè latices novis subindè lapidibus, ac quasi repullulascentibus, novam
fossoribus fabricisq; materiam progignit. Ejus rei causa est, quòd aqua
illa, mineris quæ perfluit imbuta, sit calida & unctuosa. Lapis enim
cùm humoris defectu confletur, qui calore potius quàm frigore deficit,
& hæc aqua calida sit, ac limosa & impura, fit ut, cùm terram aut so-
lidum quodcunq; tangit, hæreat atq; affigatur. Unde quoq; evenit, ut,
dum lapidescit, pannos, truncos, & cœtera id genus solida, quæ in eo
agro reperit, secum agglutinet, induretq;. Circumfunditur namq; ab
eis rebus limus. Quare & lapidem non fieri ex pura neq; terra neq; a-
qua, sed ex utrâq; sic inter se mixta, ut alterum mole vincat, & Avi-
cenna & Magnus Albertus asseruêre, *vid. Thom. Fazell. de reb. Sicul.*
*decad. prior. lib. 6. c. 3. p. m* 128. *&* 129. Similiter in hortis urbis Agri-
genti in Sicilia fons est perennis, dulcis & potabilis, ex specu exun-
dans, cujus aqua temporis decursu subalbi instar marmoris lapidescit,
*v. Id. Fazell. d. lib. 6. c. 1. pag.* 125. qui & plura refert hanc in rem exem-
pla, velut luti ex mari efflorescentis & in lapidem molarem congelan-
tis, *decad. 1. lib. 1. c. 1. pag. 4. in fin.* Coralli, quod plantæ marinæ genus

in

in Drepanitano & Messanensi gignitur mari, sub aquis herbascentis, durescentis verò, quam primùm extractum est, in lapidem purpurei coloris, oculis gratissimum. *d. lib.1. c.4. p.17.* Non absimilem qualitatem quorundam Italiæ fontium ac amnium, veluti Albunci, Anionis, Elsæ, Silari &c. refert Lans. *orat. contra Gall. pag.* 341. nimirùm quòd in iisdem ligna, imò & fructus ex arboribus delapsi lapidescant: & quòd aliquando cadaver humanum à percussore demersum fluvio Anione, dum ad arboris radices hæserat, aquæ vi conversum fuerit in lapidem. Parem efficaciam cuidam aquæ prope Francofurtum ad Oderam adscribit, eamq; proinde sanitati equorum minus conducentem præbere potum reputat *Coler.* in seinem Hauß-Buch / tit. von der Pferde-Zucht / *c.* 10. Idem de fonte quodam in Thüringia prope pagum Wöllniz, vocato der Fürsten-Brunn / vulgus perhibet, cujus verò opinionem erroneam esse scribit Beier. *ad Schnobel. disp. feud.4. th.9. verb. Lapidicinæ.* Porrò (5) ligna & lapides in mul- 28
tis eundem præstant usum & abusum, imò interdum necessariò ad rei constitutionem concurrunt, ut in ædificiis, *vid. infr. part.1. Class.12. Sect.2. §.2. & part.2. Class.6. Sect.1. add. II. Sam. c.5. v.11.* adeòq; iisdem sæpè juris regulis consistunt, *conf.* (1) *§.6. Inst. de interdict. l.41. ff. de V.S. l.1. §.1. ff. ad L. Jul. Maj. l.3. §.2 & 4. ff. de vi & vi arm.* (2) *§.5. Inst. de publ. judic. l.54. §.2. ff. de furt. (qui §. ad n. praced. quoq; referri posset) l.7. §.1. ff. ad L. Aquil. l.1. §.17. ff. de SCt. Silan. l. un. C. de emend. serv. c.9. X. de Juda. Exod. c.21. v.18.20. Num. c.35. v.16.17.18.* (3) *§.29. Inst. de R.D. l.7. §.10. ff. de a.r.d. l.1. §.1. ff. de tign. junct. l.7. pr. ff. ad exhib. l.62. l.235. §1. ff. de V.S.* (4) *l.30. ff. de usucap. junct. l.23. §.5. ff. de R.V.* (5) *Struv. Synt. Civ. Exerc.14. th.55. pr. jung. Treutler. vol 1. disp.19. th.5. lit.a. Melon. thes. jurid. feud. civ. & crim. tit.43. n.10. & ult.* Atq; cùm non 29
solùm de lignis & lapidibus, prout illa in campis crescunt & eruuntur, hi in terra jacent vel eximuntur, sed etiam de rebus ex his effectis & provenientibus, veluti scamnis, sellis, mensis, lectis, *l.3. ff. de supell. leg.* navibus *l.55. §.5. de legat.3. l.12 §.1. ff. de usufr. l.16. §.1. l.36. §.1. l.61. 62. ff. de R.V. l.26. ff. de a.r.d.* muro *§.10. Inst. de R.D.* auro, argento &c. *t.t. de aur. arg. leg.* imò & de rebus ex auro &c. factis, *d. l.3. de sup. leg. l.19. §.7. 8. 9. 11. & passim de aur. arg. leg.* & sic non saltem de materia, sed etiam de materiato, jura disponant (2) sæpè

ad eundem usum adhibeatur, eodemq; jure gaudeant tum lapides & res è lapidibus provenientes, quùm hæc utraq; & res ex rebus è lapidibus provenientibus effectæ, veluti gemmæ, aurum, aureæ catenæ & annuli, quatenus corporis ornandi causâ parantur, eodem jure censentur, *l.* 25. §. 10. *& passim de aur. arg. leg.* (3) ipsis rebus ex ligno vel lapide effectis interdum accedant & jungantur res è lapidibus provenientes, v. gr. aurum mensæ *l.* 3. *ff. de sup. leg.* & rebus quæ è lapidibus provenientibus effectæ sunt, veluti annulis aureis, accedant lapides, v. gr. gemmæ, de quibus ut principali & accessorio jura statuunt, ideò vel oportuit vel placuit *ligni & lapidis* appellationem quàm latissimè sumere, & rubrum meum ad omnes res, quæ è lignis & lapidibus, tanquam originariis fontibus, mediatè vel imme-
30 diatè proveniunt aut conficiuntur, extendere: Quamvis enim diversum sit id, ex quo quid fit aut provenit, ab eo quod inde fit vel provenit, *l.* 57. *l.* 88. §. 1. 2. *de legat.* 3. & insuper *ligni* appellatio in jure adeò stricta videatur, ut saltem ligna comburendi causâ parata contineat, non etiam materiam seu ligna ad ædificandum destinata, *l.* 55. *pr. l.* 56. *de legat.* 3. *l.* 168. *ff. de V. S.* tamen neutrum movet, quò minus rubrum meum dicto modo extendam. Diversum esse id, unde quid fit vel provenit, ab eo quod inde fit, certum est, cum & formam & nomen mutet, sed quia materia manet, respectu hujus rectè adhuc dixerim lignum vel lapidem, quod ex ligno lapideve factum, vel mediatè aut immediatè profectum est, *l.* 78. §. 4. *de legat.* 3. *add. infrà part.* 1. *Class.* 2. *Sect.* 2. §. 9. *n.* 1. maximè si species formata ad suam materiam facilè possit redigi, quo casu etiam ratione ipsius materiæ certi sunt effectus, multò magis sub nomine materiæ illa res comprehenditur, *d. l.* 78. §. 4. *de leg.* 3. ut vel ideò, quemadmodum hominem rectè terram vocitaverim, qui è terra vel immediatè, ut Adam, vel mediatè, ut omnes ejus posteri, factus sit & provenerit, *Genes. c.* 2. *v.* 7. *c.* 3. *v.* 19. *c.* 18. *v.* 27. *Ecclesiastic. c.* 40. *v.* 13. *c.* 10. *v.* 13. aut in terram & pulverem, unde factus, reversurus sit *d. text.* Nec non sicut lapides, metalla rectè terram dixerim, quòd ex eâdem nascantur *Gryphiand. de insul. c.* 2. *n.* 14. & 15. ita lignea lapideave sub appellatione ligni aut lapidis haud absurdè intellexerim, quòd & horum quædam ad pristinum statum & nomen queant reverti, veluti si trabes ædificii destructi foco de-

stinen-

stinentur, si murus (qui sub tali metonymica lapidis appellatione intelligitur, *Hiob. c. 5. v. 23.*) corruat &c. Neq; quicquam ob- 31
stant, *l. 55. & 56. de legat. 3. l. 168. ff. de V.S.* nam ibi non negatur, ligna ædificandi fulciendive causa parata esse ligna, sed potiùs confirmatur, talia quidem esse, ast aliud induere nomen, nimirum *materiæ*, ut ita *ligni* appellatio sit generalis, *d. l. 55. pr. de legat. 3.* sub se habens plures lignorum species, ex vario usu varia & pecularia nomina induentes, veluti arborum, *Genes. c. 1. v. 29.* materiæ *d. l. 55. de leg. 3.* quæ tamen omnes sint ligna in lato significatu, non stricto, in quo non rarò ligna lignis non annumerari dicuntur, *l. 167. ff. de V.S. l. 55. §. 7. 8. 9. 10. ff. de legat. 3.* Ita quoq; la- 32
pidum quidam aliud nomen assumunt, v. gr. gemmarum, margaritarum, metallorum, lapillorum, saxorum, marmoris &c. *vid. l. 3. ff. de R.D. l. 1. §. 1. ff. acquir. poss. l. 16. §. 7. ff. de publican. l. 19. §. 17. & seq. ff. de aur. arg. leg.* qui tamen sunt & alibi vocantur lapides *l. 3. & 6. C. de metallar. l. 7. §. 13. ff. solut. matrim. l. 8. §. 5. ff. si servit. vindic. l. 3. §. 6. verb. alia. ff. de reb. eor. qui sub tut. l. 9. §. 2. & 3. ff. de usufr. l. 83. ff. pro soc. l. 8. §. 1. ff. de a. r. d. l. 6. ff. de donat. l. 16. pr. ff. præscript. verb. l. 25. §. 11. ff. de aur. arg. leg. d. l. 16. §. 7. ff. de publican. verb. lapis universus.* Et vel quicquid sit, cùm 33
mens & voluntas dicentis verborum sint interpretes, ea vel explicando, vel extendendo vel restringendo, *arg. l. 6. §. 1. ff. de contrah. empt. l. 18. §. 3. ff. de instrum. leg. l. 7. §. 2. ff. de suppellect. leg. l. 2. §. 1. C. de Const. pec. l. 28. C. de usur. l. ult. C. quæ res pign. c. 68. χ. de V. S.* etiam in hac ipsa lignorum & lapidum materia *d. l. 55. §. 4. verb. si voluntas non refragatur. §. 10. verb. nisi hac fuit voluntas. de legat. 3.* cur non mihi licebit rei sermonem subjicere & intellectum *rubri mei* ex causis & voluntate dicendi assumere, *d. c. 68. de V. S. c. 15. eod. c. 11. caus. 22. quæst. 5. Gail. 1. obs. 2. n. 5.* Quamvis enim, ubi in ver- 34
bis nulla dubietas est, non debeat admitti voluntatis quæstio, *l. 25. §. 1. ff. de legat. 3.* tamen ubi occurrit ambiguitas, & manifestus est sensus loquentis, nunquam tantum valet verborum interpretatio, ut melior sensu existat, *l. 3. C. de liber. præter. add. l. 6. ff. de reb. cred.* & aliquando pro conservatione cujusq; actus & voluntatis agentis verba potiùs impropríanda sunt, quàm eorum proprietati

 contra

contra voluntatem agentis. aut dicentis inhærendum, *vid. Cravett. de legat.* 1. *rubric. n.* 117. 120. 124. 135. 141. 164 *Klock. vol.* 1. *Consil* 18. *n.* 19. *Stuck. consil.* 4. *n.* 487. 488. *consil.* 10 *n* 81. *cons.* 23. 35 *n.* 294. *Franchus decis.* 307. *n.* 11. *&* 12. De cœtero hanc tractationem, velut ex subsequente schemate, & in eo quasi speculo totam rem, perspicere licet, in duas distribuam partes, quarum utraq; suas habebit Classes, & hæ suas Sectiones; Sectiones verò suos paragraphos: Prima pars erit de ligno; altera de lapide: Illius limen & porta, hujus lapis angularis & murus esto TU BENIGNISSIME SALVATOR JESU CHRISTE, ut super te superposita mea ligna & lapides firmissimè cohæreant, & tuo divino præsidio circummunita hæc mea structura nullius vim aut injuriam patiatur, *I.Cor. c.* 3. *v.* 10. *& seq.*

SCHE-

# SCHEMA
## materiarum in hoc opere comprehensarum.

## PRIMA PARS.
## De Ligno.

### CLASS. I.
### De lignorum generatione & de occasione legum de iisdem latarum.

Sect. 1. De generatione lignorum.
Sect. 2. De occasione legum circa materiam lignorum.

### CLASS. II.
### De lignorum plantatione & cultu.

Sect. 1. de plantatione & cultu lignorum in genere.
Sect. 2. de cura plantationis & conservationis lignorum Magistratui incumbente.
Sect. 3. de impedimentis plantationum ex qualitate locorum.

### CLASS. III.
### De dominio lignorum.

Sect. 1. de dominio lignorum in genere.
Sect. 2. de dominio arborum in alienum fundum impendentium.
Sect. 3. de dominio arborum in confinio vel prope.
Sect. 4. de dominio arborum ex alienis plantis, aut in alieno solo plantatarum.
Sect. 5. de dominio arborum in prædiis feudalibus, emphyteuticis & similibus in genere.

## CLASS. IV.

## De effectu dominii arborum.

## CLASS. XI.

## De ſpeciebus ex ligno ad uſum profanum publicum efformatis.

Sect.1. de pontibus ligneis.
Sect.2. de navibus, ſaltem remiſſivè ad aliam Sectionem, nimirum ad Claſſ. 12. Sect. 5. §. 11. & ſeq.
Sect.3. de portis.
Sect.4. de poſtellis jurisdictionalibus.
Sect.5. de ligneis ſuppliciorum inſtrumentis.
Sect.6. de uſu baculorum in judiciis.
Sect.7. de uſu baculorum in exercitio juris foreſtalis.
Sect.8. de uſu lignorum in exercitio domeſticæ & ſcholaſticæ diſciplinæ.

## CLASS. XII.

## De ſpeciebus ex ligno ad uſum privatum efformatis.

Sect.1. de uſu lignorum in uſu conjugali.
Sect.2. de ædificiis, eorumq; partibus ligneis, ac de tigno juncto.
Sect.3. de ſuppellectile ligneâ.
Sect.4. de ligneis inſtrumentis domûs.
Sect.5. de ligneis inſtrumentis fundi.
Sect.6. de ligněis inſtrumentis officinarum & artificiorum.
Sect.7. de ligneis ludorum inſtrumentis.
Sect.8. de uſu virgarum pro incitandis pecoribus.
Sect.9. de telis ligneis.

## CLASS. XIII.

## De lignis combuſtibilibus.

## CLASS. XIV.

## De collectatione ſylvarum aliorumve arboretorum.

## CLASS. XV.

## De decimis arborum.

PARS

# PARS II.

# De Lapide.

## CLASS. I.

## De lapidum generatione & de occasione legum de iisdem latarum.

## CLASS. II.

## De Gemmis.

## CLASS. III.

## De metallis & mineralibus.

## CLASS. IV.

### De lapidibus & rebus lapideis ad sacros usus adhibitis.

Sect. 1. de partibus templorum lapideis.
Sect. 2. de sepulchris & lapidibus sepulchralibus.

## CLASS. V.

### De lapidibus & rebus lapideis profanis publicis.

Sect. 1. de pontibus: item de lapidibus indicibus milliarium.
Sect. 2. de straturis platearum ac viarum.
Sect. 3. de muris urbium.
Sect. 4. de lapideis instrumentis suppliciorum.
Sect. 5. de testimoniis ac juramentis per lapides.

## CLASS. VI.

### De lapidibus & rebus lapideis in profanum privatum usum.

Sect. 1. de ædificiis & tignis lapideis.
Sect. 2. de instrumentis ædium, fundorum, artificiorum, officinarumve lapideis, itemve suppellectile lapidea.
Sect. 3. de novi operis nunciatione per jactum lapilli.
Sect. 4. de lapidibus finalibus.
Sect. 5. de scopelismo.
Sect. 6. de lapidibus in agros conjectis, itemve de grandinis lapidatione.
Sect. 7. de telis lapideis.

PARS

# PARS PRIMA

## *DE*

# LIGNO.

# PART. I.

## *CLASSIS PRIMA*

De

Lignorum generatione, & de occasione legum de iisdem latarum.

## SECTIO I.

### De Lignorum Generatione.

§. I.

DEUS ter optimus, maximusq; cœli & 1
mundi fabricator, quando in sui gloriam, ad quam omnis sua creatio principaliter tendit, *Psalm* 19. *v.* 2. *Prov.* 16. *v.* 4. atq; in gratiam hominis, *Gen. c.* 1. *v.* 26. 28. *& seq. Iesa. c.* 45. *v.* 12. 18. (veluti quoque ad usum hominum omnia, quæ in terris gignuntur, creari, homines verò hominum causâ generatos esse ex Stoicorum sententia scribit Cicer. *Lib.* 1. *Offic. p.m.* 15. *add. Gryphiand. de Insul. c.* 5. *n.* 25. *&* 27.) mundum vellet creare, creavit ab initio duo principia, calorem & frigus, quæ

immersit in materiam primam, ut illam occuparent, & partem oc-
2 cupatam ad suam naturam efformarent: inde quam partem frigus occupabat, terra illa vocata est, ideò inanis primò & vacua *Genes. c. 1. v. 2.* quòd hæc repugnantia principia activa tunc nondum plenè essent separata, sed in parte à frigore occupata adhuc multum quoque lateret caloris impediens potentiam frigoris, sicut & vicissim, calore à frigore impedito, cœlum, aër non erant plenè perfecta, ut ita frigus parti suæ occupatæ ob caloris excellentiam haud quiret præbere congruam densitatem, sed ea esset inanis & vacua, h.e. non benè densa & plena, adeoq; ad producendum omnis generis fructus, itemq; ad inhabitan-
3 dum nondum satis apta. Ast ubi duo ista principia plenè erant separata, & frigus terræ sufficientem densitatem tribuerat, in qua, tanquam in suo solio Princeps, gaudere solet, & à qua terræ immobilitas, per quam in suo *esse* conservatur, dependet, replevit nunc Deus benignissimus terram omnibus rebus ad sustentationem hominis creandi necessariis, *Genes. c. 1. v. 11. & seq.* interq; alia etiam arboribus & lignis fructiferis è terra productis ad hominis escam, *Genes. c. 1. v. 11. 12. 29 c. 2. v. 5. Deut. c. 20. v. 19. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht / *p. 2. c. 21. n. 3.* vitibus ad recreandos lassos hominum Spiritus, *Genes. c. 9. v. 20. II. Sam. c. 16. v. 1. 2. I. Sam. c. 1. v. 24. c. 10. v. 3. c. 16. v. 20. c. 25. v. 18. Iudic. c. 19. v. 19.*
4 aliisve lignis usum ædificandi præbentibus, *Deut. c. 20. v. ult.* Neq; est, ut mirari liceat, quomodo ex terra à frigore nunc plenè occupata potuerint generari arbores, *Genes. c. 1. v. 11.* cùm omnis generatio requirat calorem & humiditatem: Equidem in terra quantumvis frigus præpolleat, maximè in profunditate (unde terræ in profundo densitas) tamen beneficio solis admixtum habet calorem & humiditatem, & ideò generatio plantarum contingit, ut frigus quidem non ingrediatur opus naturæ generantis, quod aliàs omnem materiam in terram, h.e. nimiam densitatem converteret, sed per accidens generationem perfectionare occupata sit, resistendo nimirùm calori, qui aliàs, si liberè & absq; repugnantia ageret, maximâ suâ vi & activitate totam materiam in cœlum transverteret. *Pastor. Flosc. Hist. lib. 2. §. 1. 2. 4. & 5.*

§. II.

1 EN itaq; amorem DEI in genus humanum! Quamvis enim tum lignorum, *Deut. c. 22. v. 6. Psalm. 104. v. 17. §. 14. Inst. de R. D.* quùm saxorum, *Hiob c. 39. v. 31.* usum etiam aves habeant & bestiæ, tamen cùm

cùm ipsa omnia animalia hominis causâ creata hominiq; subjecta sint, videtur homo hoc ipso per animalia lignis frui, atq; ad ipsum lignorum utilitas mediatè redundare. Quapropter recordare ho- 2
mo tantæ erga te divinæ gratiæ! dedit Deus tibi terram, in qua non laborâsti; vineas & oliveta, quæ non plantâsti, comedis: nunc ergò time JEHOVAM, *Ios. c. ult. v.* 14. Sume fructum arboris decoris & ramos palmarum, ac ramos arboris densarum frondium, & lætabere coram JEHOVA, *Levit. c.* 23. *v.* 40. Solve primitias omnium fructuum arboris, *Nehem. c.* 10. *v.* 35. & decimas terræ de fructibus arborum JEHOVÆ, *Levit. c. ult. v.* 30. *Exod. c.* 23. *v.* 11. Honora Dominum de tua substantia, de tuis arboribus & vineis, *Psalm.* 148. *v.* 9. *Proverb. c.* 3. *v.* 9. quò torcularia tua musto affluant, *Proverb.* 3. *v.* 10. & arbores agrorum dent fructum suum, *Levit. c.* 26. *v.* 4. 20. *Deut. c.* 28. *v.* 39. 40. 42. Morale etenim citatarum legum Mosai- 3
carum consistens in obligatione gratitudinis pro lignorum ad sui conservationem creatione, immutabile remansit etiam ruptâ macerie & sublatâ cum legibus forensibus Republicâ Judaicâ, *c.* 3. *vers. His itaq; Dist.* 6. *Danhavv. disp. de Lege* §. 175. *in f.* & §. 186. *Grot. de jure bell. & pac. lib.* 1. *c.* 1. *n.* 7. & 8. *ibiq; Zigler. item c.* 2. §. 7. *n.* 7, *ibiq; not. ex Zigler. & Salmas.* ut vel optimo jure eam huc applicare liceat analogiam, 4
quam commonstrat Scriver. *in proëm. concionis die Misericord. Dom.* dum exinde, quòd in quadam Galliæ provincia saxorum, arborumve quoddam genus esse dicatur, quæ Domini territorialis insignia repræsentarent, *Limnæ. addit. ad jur. public. lib.* 6. *c.* 6. *num.* 110. haud inconcinnè argumentatur, omnes in mundo creaturas, herbas, plantas, arbores, insignibus sui Creatoris DEI ter optimi maximi esse signatas. Imò ipsa prædicta lex Mosaica, quantum quidem solu- 5
tionem decimarum attinet, adhuc videtur alicubi obtinere, ut de lignis, nec non de fructibus arborum decimæ præstandæ sint, *velut apparebit infr. Class.* 15.

## §. III.

1 AST quomodo in gratiam & amorem hominum ligna à DEO creata dici poterunt, quorum occasione primum peccatum venit in mundum, primaq; pœna, *Genes. c.* 3. *v.* 6. & *seq. v.* 14. & *seq.*? An DEUS, ligna creando & vites, bonum fecit homini, *Genes. c.* 1. *v. ult.* cùm ex ipsa vinearum institutione, earumq; occasione Noa ad

ebrietatem perductus debitum abjecerit pudorem, *Geneſ. c. 9. v. 20. & 21.* ac ligna multorum malorum, triſtiumve caſuum inſtrumenta ſint, & ex ruina eorum pereant homines, *II. Sam.* 18. *v.* 8. arbores ſuſpendendi præbeant occaſionem, *c. 8. q. 5. cauſ. 23.* Abſolonis mors in denſis ramis quercinis, *II. Sam.* 18. *v. 9. & ſeq.* fuſtes & baculi inſtrumenta fiant homicidiorum, *Exod. c. 21. v. 20. Num. c. 35. v. 18.* imò è ligno fabricentur Dii alieni, hiq; ponantur ſuper arboribus, *Deut. c. 4. v. 28.*
2 *c. 16. v. 21. c. 28. v. 36. & 64. c. 29. v. 17. I. Reg. c. 14. v. 23.* An itaque homines in lignis & vitibus benedicti, an non potiùs erunt maledicti? an debebuntur Creatori gratiæ? an ligna toleranda, an non magis cum vitibus extirpanda erunt? quemadmodum propterea non malè uſus vini in Turcia prohibitus, ac vineta, niſi quantum Chriſtiani adhuc ſuperſtites colunt, jure exciſa videri poſſent, quòd Turcæ, præſertim Aſiatici & Africani, calidiſſimas obtineant regiones, in quibus proveniens generoſiſſimum vinum militares viros facilè enervaret, *Horn. orb. polit. pag.* 31. quæ ratio itidem movit Bœrebiſten, ut conſilium caperet de omnibus vitibus excidendis, quò magis exercitatione perpetuâ, & maximè adſtrictioris temperantiæ legibus, excuteret torporem Dacis, in quos nunc imperium acceperat, quiq; tunc neq; fama, neq; viribus, neq; opibus erant celebres, *v. Johann. Philipp.*
3 *à Vorburg hiſt. Rom. Germ. tom. 1. pag.* 441 *column* 1. Abſit, ut quæ Deus bono fine fecit, nos conſervamus & cuſtodimus, mala reputemus, & ſi præter Dei intentionem, noſtramq; voluntatem, per hæc mala fiant, ea Creatori aut nobis imputemus: Aliàs enim nec homo à Deo creandus fuiſſet, & hodie omnis foret occidendus, quòd ipſe alios occidere poſſit. Et quid tandem eſſet in uſu bono ac licito, unde non queat etiam pernicies irrogari, *d. c. 8. q. 5. cauſ. 23.*?

## §. IV.

1 NOn ſatis dubietatem, quæ contra bonitatem creationis lignorum mota fuit, exhauſiſſe videtur data reſponſio. Nihil equidem omninò fit præter DEI ſcientiam & voluntatem, in tantum, ut & id, quod contra ipſius voluntatem futurum eſt, ipſe præſciat, ac quadantenus aliquando permittat fieri: ita præſcivit jam ante, quàm populum Iſraëliticum ab afflictione Ægyptiorum erat liberaturus, *Exod. c. 3. v. 17.* quòd Rex Ægyptiorum ipſum populum liberandum non

non esset dimissurus, Regiq;, quem tamen sola cordis directione potuisset cohibere, hanc suam voluntatem quadantenus permisit, ut non nisi in manu forti populus quiret emigrare, *d. c.3.v.19.* Simi- 2
liter præscivit, quòd populus liberatus, & ad terram benedictam eductus, ibidem benè saturatus & impinguatus rursus esset defecturus ad Deos alienos, *Deut.c.31.v.20.21.* Ut propterea firmum maneat 3
illud & stabile, quòd DEUS ab initio ad finem mundi seu à seculo in seculum prospiciat, nec quicquam in mundo contingat ipsi novum aut admirabile, *Syrach.c.39.v.25.* quòdq; providentia rerum futurarum non nisi ipsius Dei sit proprietas, *Iesa.c.41.v.22.23. c.43.v.9.10. c.44.v.7.c.45.v.21.c.46.v.10.c.48.v.3.5.6.* Sed non dixi ego, ab- 4
usum illum lignorum præter DEI scientiam, providentiam, & voluntatem contingere, verùm saltem præter intentionem finalem creationis lignorum, seu præter causam illam finalem, quam Deus in creatione lignorum principaliter habuit.

# SECTIO II.

## De Occasione Legum circa materiam lignorum.

### §. I.

POst lignorum creationem ab initio, & in statu innocentiæ, nul- 1
læ de iisdem leges fuêre, præter illam de colendo & custodiendo horto in Eden, & non comedendo fructu vetitæ arboris, *Genes. c.2.v.15.16.17.* Quâ lege opus erat ad regendam & 2
conservandam humanam societatem, ne cultus horti desereretur, & hominum sustentatio (equidem ante lapsum pro conservatione vitæ hominis ordinatæ fuerunt omnes herbæ arboresq; frugiferæ, *Genes.c.1.v.11.& 29. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht / *p.2.c.21.n.3. Naurath. de vita & mort. hom. theor.3.*) periclitaretur, atq; ut homo in eâ vetitâ arbore haberet quasi terminum statutum, & libertatis exercendæ materiem, quo quâve in debito ordine magis contineretur: Ex quo proinde apparet, etiam in statu innocentiæ Politiæ aliquid simile futurum fuisse, *Libenth. Exerc. Polit.1. quæst.15. add. miscell. jur. quæst.1.*

§. II.

## §. II.

1 HAnc prædictam legem cùm violâſſent Protoplaſti, de foliis ficus ſibi fecerunt ſuccinctoria, *Geneſ. c. 3. v. 7.* non culpæ, ſed co-
2 gnitæ nuditatis tegendæ causâ: Etiamſi enim illi ob culpam contractam latebras quæſierint, & demum è latebris extracti ad excuſationes confugerint, iſtud tamen peragere maluerunt abſcondendo ſe ſub arboribus, quàm foliis corpus tegendo, *Gen. d. c. 3. v. 8.* hoc ſaltem agentes ad nuditatem tegendam, poſtquam fruitione de arbore ſcientiæ boni & mali eam boni & mali ſcientiam eſſent nacti & nudos ſeſe ſciviſſent, h.e. poſtquam ex ſcientia boni & mali nunc æquè ad mala quàm bona inclinarent & proclives eſſent (quô reſpexiſſe DEUS videtur eos ſtatim, atq; illam ſcientiam nanciſcerentur, habens damnatos, *Gen. c. 2. v. 17.*) indeq; nunc nuditatem ad carnis illecebras cernerent, qui antea nullis cupiditatibus ducti illam non vidiſſent, aut ſuæ corporis nuditatis, vel non nuditatis, nullam ha-
3 buiſſent differentiam, *Gen. c. 2. v. 7. & præced.* Ex ſolo itaq; pudore, quo adhuc hodie illam corporis partem, quæ nactâ ſcientiâ mali, & naturâ corruptâ, ad pravas cupiditates incitat, tegere fas eſt, hoc nuditatis, non culpæ, tegumentum putandum, adeoq; conjectura mi-
4 nùs certa eſt, quando quidam volunt, eapropter, quaſi ficus tegumentum commiſſæ culpæ præbuerit, indignatum fuiſſe Chriſtum, & ob veterem quaſi injuriam magis in ficum, quàm in alias arbores excanduiſſe, ut ipſius juſſu cum magna ſuorum diſcipulorum admiratione ſtatim ficus in ſempiternum aruerit, *Matth. c. 21. v. 19. Klock. de ærar.*
5 *lib. 2. c. 2. v. 9.* præſertim cùm alia ejus facti cauſa ex ipſo textu appareat, quòd nimirum illa ficus nullos præbuerit fructus vel ſuo Creatori, vel Chriſto, ut homini eſurienti, quæ tamen ad hominis eſcam frugifera eſſet creata, *Geneſ. c. 1. v. 11. 12. 29. & Matth. d. c. 21. v. 18. Marc. c. 11. v. 13. ubi ea cauſa exprimitur plus manifeſtè his verbis:* **Hungerte ihn und ſahe einen Feigen-Baum von ferne / da trat Er hinzu / ob Er etwas darauff fünde / und da Er hinzu kam / fand Er nichts**
6 **dann nur Blätter.** Quòd enim Chriſtus eo facto etiam oſtenderit diſcipulis ſuis, homini quoq; omnia poſſibilia ſeu obtentu facilia precibus fieri poſſe, *Matth. d. c. 21. v. 21. 22.* id ex poſtfacto propter illorum ſuæ poteſtatis admirationem evenit, & à Marco planè o-

mis-

missum est, prædictâ facti causâ expressâ. Cæterùm, an eo ipso, 7
quòd maledixerit ficulneæ non habenti fructum, præfigurare voluerit Christus, ut Synagoga, quæ sine fructu bonorum operum foliis duntaxat ceremoniarum abundabat, ipso deserente, etiam virorem illum externum brevi amissura esset: vel an hoc ipso docuerit, se, quantumvis in omnibus esuriret fructus Justitiæ, eos tamen præcipuè odio habere, qui procul intuentibus speciem pietatis hypocriticam ostendunt, sed penitius introspecti cor habent omnis pietatis expers, *v. Klock. d. loc. n.* 11. *ibiq. Peller. n.* 18. penes Theologos sit judicium, etiamsi credibile id videatur propter addita à Marco verba, **dann es war noch nicht Zeit/ daß Feigen seyn solten/** quæ intempestivitatis causa arborem à sterilitate, & consequenter Christi indignatione, excusâsset, si non Christus eam, quòd fructus non præberet ad escam indigenti, quæ tamen foliis suis spem fecisset, ad instar sterilis arboris habuisset, haud secus atque forent illi, qui externam speciem bonorum operum de se præberent, intus non redderent.

## §. III.

AST, postquam status primævus esset corruptus, & homo lignis 1
pro usu suo creatis ad varia peccata abuteretur, *v. Sect. præced.* §. 3. cœperunt tales abusus legibus pœnalibus coërceri & vindicari, *v. citat. in d.* §. 3. *text. & Deut. c.* 8. *v.* 12. aliæque leges ferri, quibus peccata, quæ circa ligna fierent, cohiberentur, *Num. c.* 15. *v.* 32. *& seq. Deut. c.* 20. *v.* 19. *&* 5. Eæque leges pœnales, delictis crescentibus, posteà sensim numero adauctæ sunt, velut demonstrabit ipsa hæc mea tractatio. Deinde quoque occasione inductæ rerum divisio- 2
nis, *v. Genes. c.* 10. *v.* 25. *& per tot. Hahn. ad Wes. π. de a. r. d. n.* 1. *in fin.* multa & diversa jura de lignis esse cœperunt, quæ omnia, ut & aliâ quâvis occasione de iisdem enata, aut constituta jura nunc certo ordine comprehendam.

# CLASSIS II.

## De
## Lignorum Plantatione & Cultu.

## SECTIO I.

### De Plantatione & Cultu Lignorum in genere.

§. I.

1 INitiò quidem DEUS homini ſubdidit ligna creata immediatè, & quæ ex propriis ſuis ſeminibus multiplicarentur, *Gen.c.1.v.11.12.29. c.2.v.5.* voluit tamen, ut homo colendo & plantando eadem poſteà conſervaret, Geneſ.c.2.v.5. in f. & v.15. *Dunt. caſ. conſcient. c.10. Sect.2. quæſt.79. verſ.* Solche verkehren ꝛc. & maximè poſt ſtatum corruptum propterq; patratum peccatum non ampliùs immediatè, ſed mediante propriâ induſtriâ, labore & cultu, homini DEUS ſubvenire, & alimenta ſubminiſtrare decrevit, *Gen.c.3. v.17.& ſeq.* idq; conſultum ipſius hominis ſaluti judicavit, qui in ſtatu nunc corrupto nulla operatione occupatus Satanæ tentationi & ſe-
2 ductioni faciliùs ſubjiceretur, ceu cujus ad miſeras animas captivandas arma ſunt otioſitas & voluptas, *c.10. x. de renunc.* cujusque etiam pulvinar, nec non multorum vitiorum, præcipuè malarum cogitationum, cupiditatum, curioſitatum, & machinationum mater & nutricula otium eſt, *Dunt.caſ.conſc.c.10.Sect.2.q.79.* cùm è contra deſinat peccare, qui corporis ſudores patitur, *I.Petr.c.4.v.1.* atque in ruſticis moribus, in victu aridô, in horridâ, incultâq; vitâ, maleficia non facilè ſoleant gigni, *Cicer.pro Roſc.* ſed innocens & quieta plerumq; ſit ruſticitas, *l.3. C. de defenſor. Civit.* ac minimè mala cogitent, qui in agriculturæ occupati ſunt ſtudiô, *Cato de re ruſtic. pr.* juxtaq; Gallum Aſſidue occupation empeche la tentation attente tourmente: Et, *ſicut perpulchrè ſcribit Autor* des *Favoriten* Spiegels vom *Comte Duca d' Olivarez p.46.& 47.* Wer immer in Arbeit ſtehet/ der hat keinen Leib;

wer

wer immer müssig lieget / keine Seel. Es ist bey dem Menschen zwischen Leib und Seel ein einheimischer Krieg. Der Leib / der seiner Natur nach unbeweglich ist / möchte sich wol nicht regen; die Seel / die der Bewegung Ursach ist / wolte denselben gern treiben / und damit sie ihn fortbringe verspricht sie ihm die Glückseligkeiten: So dann geschicht vielmal / daß der Cörper folget / hernach aber wann sie soweit miteinander gewandert als sie reichen können / doch die Glückseligkeit noch nicht gefunden / und nun weiters die Seel nicht hoffen kan / dieselbe in fernerer Bewegung zu finden / vielleicht auch vom Cörper beredet wird / dasselbe viel leichter in der Ruhe zu erlangen / so läst sie sich letzt zu der betrieglichen Ruhe hinziehen / oder gehet auch wol selbsten aus Zagheit dahin. Was ist doch nicht für ein elender Betrug / eine Ruhe zu gewarten / indem wir noch leben; Es ist nicht so / daß die Ruhe eine Belohnung sey / sie ist allezeit eine Straff / nur denen am leidlichsten / die am meisten gethan. Es gibt keine Ruhe in dieser Welt: Wer außgehet dieselbe zu suchen / der laufft der Thorheit nach / und der ist schon zur Thorheit kommen / der sich darff einbilden / daß er Ruhe gefunden hab. (*Conf. etiam Proverb. c.6. v.11. c.12. v.11. c.19. v.15. c.20. v.4. & 13. c.21. v.25. c.24. v.30. & 34.*) Der Mensch kan sich wol umb etwas erhohlen (juxta Caton. interpone tuis interdum gaudia curis) aber nicht ruhen / und dann ist er offt am aller mühsamsten / wann er vermeynet / die beste Ruhe zu haben. O- 3
portet ergò nunc vel in arborum plantatione hominem occupatum, *c.33. de consecr. dist.5.* sibiq; pœnam potiùs esse beneficium, *c.11. & seq. dist.45.*

## §. II.

QUamvis enim natura adhuc hodie suâ sponte ligna videatur pro- 1
ducere, *l.7. in f. ff. de S.V.P.* adeoque eadem fructus terræ naturales, non industriales, in jure censeantur, *c.22.28.33. X. de decim. c.4.5. q.7. caus. 16. l.45. ff. de usur. Struv. Synt. feud. c.12. aphor.4. n.2.* non 2
tamen deest etiam hominis industria, quâ is ligna plantando, custodiendoque ita colit, ut semina lignorum remaneant, quibus in terram cadentibus natura suô possit officiô fungi: Sicuti &, si quædam regio 3
præ alia lignorum materiâ minùs beata sit, in hanc ex illa vel semina, vel malleolares virgæ, vel integræ arbores transponendæ sunt, naturæq; succurrendum, quæ dehinc arborum varias species producat.

4 Ast cùm & hæ non omnes humano usui æquè aptæ sint, hominis porrò est, ejusmodi transplantatæ arbori totam frondium comam demere, stipitiq; reliquo per medium diffisso inoculare delectum, cujus genus propagare vult, germen (quò pertinet illud Horatii:

*Inutilesq; falce ramos amputans*
*Feliciores inserit*)

aut alio modo ligna usui suo apta plantare, v. Coler. Hauß-Buch vom Garten-Bau.

## §. III.

1 NUm verò propter eam admixtam hominis industriam non simpliciter ad naturales, sed aliquando ad industriales, fundi fructus ligna referenda sint, velut statuunt, Mollenbec. *centur.2. divis.28. lit.b.* Fritsch. *Opusc.var.jur. public. & priv.* *tr.22.* §.14. adhuc dubitare jure
2 licebit. Fructus quidem naturales interpretibus juris sunt, qui ex ipsa re absque singulari hominis industria nascuntur, seu ad quorum productionem natura, aut ea magis, quàm factum hominis, operatur. Industriales, qui magis operâ & industriâ hominis, quàm naturæ facto proveniunt; vel in quorum productione plùs hominis industria, quàm natura, occupatur: seu, quos natura, nisi factum hominis accedat, vel omninò non, vel vix & parcissimè producit, *l.45. ff. de usur. l.78. ff. de R.V. l.3. ff. de impens. in res dot. Coras. l.5. Misc. c.9. n.3. Bachov. ad* §.36 *In-*
3 *stit. de a.r. d. Mollenb d. div.28. lit. b. & c.* Ast omnes fructus fundi, etiam eos, quos ita industriales vocant, esse naturales appellandos, nec industriales rectè dici, contendit Coras. *d. loc. n.5. & seq.* ad industriales potiùs referens eos, quos alii civiles appellitare solent, *ibid. n. ult. in fin.* eò quòd, utut illi fructus, quos industriales nuncupant, hominis factum desiderent & industriam, tamen illa industria non sit prima & proxima productionis causa, verùm natura, quæ in illa productione æqualiter, imò potissimùm & principaliter operatur, simili ferè modô, ac si mulier, non naturâ, sed per accidens sterilis, sublatâ posteà Medici consilio illâ accidentali infœcunditate, filium pareret, qui proptereà, quòd Medicus Pharmaco suo mulierem pristinæ fœcunditati restituisset, neutiquam filius industrialis Medici, sed naturalis mulieris,
4 quæ ipsum concepit, nutrivit, gestavit, edidit, dicendus foret. Siquidem in denominatione rerum spectari convenit, quod principaliter influit,

influit, agit, & operatur, ideoq; magis corporis Jus, ex quo fructus gi-
gnuntur, attendendum est, quàm seminis, ex quo oriuntur, *l.25.pr.&*
*§.1.ff. de usur.l.121.ff. de V.S.* Atq; hæc opinio porrò videtur exinde 5
posse confirmari, quando Deus hominis adhuc creandi causâ creavit
terram germinantem, & quodcunq; fructuum genus, posteà etiam
homini creato subdidit ea omnia, ac hortum colendum, custodien-
dumq; præcepit, quòd nihilominùs non huic hominis culturæ & cu-
stodiæ, sed Deo & naturæ productionis causa adscribatur, v. *supr.Class.*
*1.Sect.1.§.1.& ibid.Sect.2.§.1.& §.1.hic junct.1.Cor.3.v.7.l.28.§.1.inf.ff.*
*de usur.§.37.in fin.Instit. de* R.D. Neque est, ut quicquam obstent *Ies.* 6
*c.*44.v.14. *in fine c.*62.v.9.*c.*65.v.21. *l.45.ff. de usur.l.78.ff. de R.V.l.3.ff.*
*de impens.in res dot.* Nam ex Jes.c.44.v.14. nihil evincitur ultrà, 7
quàm quòd ad quorundam lignorum productionem concurrat plan-
tatio & factum hominis, quod non negatur, & modò explicatum est.
In c.62.v.9. & c.65.v.21. haud dicitur, productionis principalem cau- 8
sam esse factum hominis, neq; quòd eam ob causam fructus sint ipsius
(qui tamen propter acquisitionem non statim industriales forent di-
cendi) sed tantùm, quòd Deus cuiq; plantatori usum plantatorum
fructuum, scilicet in suo fundo, velit concedere, neq; illorum fru-
ctuum, qui unicè ob solum seu terram sui essent, commodum auferre
aut intervertere, quemadmodum aliàs in pœnam impiorum facere
consuevisset. Quod verò in l.45. ff. de Usur. maritus vel uxor fru- 9
ctus ex re donatâ percipiendo suos faciat duntaxat illos, quos suis o-
peris acquisivit; nec verò illos, qui non ex facto ipsius nascuntur, atq;
in hoc postremo videatur fundari communis fructuum naturalium de-
scriptio, argumentum nequaquam est sufficiens: Aut enim ibi fit di-
stinctio fructuum naturalium & industrialium, ut per illos, quos operis
suis acquisivisse dicitur, intelligantur ii, qui aliàs civiles audiunt, & re-
ctiùs industriales dicerentur; per eos verò, qui non ex facto ejus na-
scuntur, illi qui ex re ipsa, sive accedente aliquâ culturâ, sive non, pro-
veniunt: Aut, si vel maximè isti fructus, quos suis operis acquisiisse
dicitur, videantur esse qui ex re ipsa, at accedente aliquo humano cul-
tu, proficiscuntur, tamen inde non adeò infertur aliqua distinctio fru-
ctuum in naturales & industriales, quàm saltem ibi de fructibus natura-
libus agitur, eorumq; fit subdistinctio in tales, qui ex re quidem omnes
proveniunt, sed vel accedente aliquâ operâ vel nulla, ita ut prioris ge-

neris naturales fructus maritus vel uxor è re donatâ faciat ſuos, non
10 verò eos, qui absq; ulla opera ex eâdem eſſent enati: Utroq; caſu Coraſii ſententia magis firmatur, quàm expugnatur. In l.78. de R.V. nihil planè, quod ad hanc rem pertinet, occurrit, verùm unicè movetur quæſtio, de reſtitutione fructuum in caſu vindicationis, qui non eſ-
11 ſent à poſſeſſore percepti aut collecti. In l. 3. ff. de imp. in res dot. ſermo eſt de impenſis reſtituendis, quæ factæ erant in res dotales, interque eas numeratur cultura arboribus impenſa: Aſt ideò arbores non ſunt induſtriales, ſed manent naturales, & duntaxat labor compenſatur impenſus, poſcente ita æquitate & juſtitiâ, ne alter cum alterius damno locupletetur, aut cuipiam præſtitum ſuum officium ſit absq; compenſatione & damnoſum, *l. 206. ff. de reg. Iur. l.7. ff. quemad. teſtam. aper. l.25. §.11. de petit. hæred. Beſold. p. 2. conſ.59. n.32. & ſeq.*

# SECTIO II.

## De cura plantationis & conſervationis lignorum Magiſtratui incumbente.

### §. I.

1 EX eo ipſo, quòd ligna in humani generis uſum & conſervationem ſint creata, atque poſt ſtatum corruptum ea conſervatio non aliter queat obtineri, quàm ut homo plantatione & cultu varias lignorum ſpecies ſtudeat procurare ad varios uſus, veluti arbores frugiferas, ac vineas in hominis eſcam, alias ut foco pabula præbeant, ædificiis materias miniſtrent, vimina cratibus ſuppeditent, &c. *v. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht / *p.2. c.21. n. 3. & 4. item n.29.* facilè apparet, non ſolùm privatorum, ſed & publicè intereſſe ligna plantari & conſervari, adeoq; Majeſtati incumbere, cùm pervicacior nunc ſit hominum natura, quàm ut ſuopte motu utilitati ſuæ conſulant, congruis ordinationibus & legibus ei rei providere, *Hahn. d. c.21. n. 5.*
2 *38. & 39.* Quales ſanè ordinationes tantum habent ponderis, ut vel omnipotentia quædam divina ineſſe Magiſtratui videatur, neque ulla fatuitas, ſed multa & miranda ſapientia in eo juramento, quando populis novi orbis, *ſicut ex hiſtoria Mexicana refert Lipſius ad lib. 2. Polit.*

*Polit. c.6.* erat conſuetum, dum novum Regem conſecrabant, obſtringere eum, ut juraret in hæc verba: *Effecturum ſe, ut ſol curſum, ſplendoremq; ſuum teneret, nubes pluerent, rivi currerent, & terra produceret omne genus frugum.* Habet enim juramentum hunc ſenſum, quòd Princeps bonis legibus, rectoq; & pio imperio, vel ipſa aſtra & meteora valeat in ſuam operam quaſi cogere pro feliciſſima ſubditorum & Reipublicæ beatitudine, juxta interpretem Homerum, quo canente Ulyſſes ſuam Penelopen, græcè quidem, ſed docti cujusdam viri latina verſione ita alloquitur:

*-- -- -- -- tellus parturit atra*
*Fruges & ſegetes, quin pomis ponderat arbor:*
*Gignuntur pecudes, pelagum gens ſquamea complet*
*Ob rectum imperium populi ſors tota beata eſt.*

Quibus ferè gemina ſunt, quòd ex eo, quando cives cujusdam urbis 3
obſidione preſſi Deos ſuos ligneos lapideosve, ne iis ablatis urbs opprimeretur, ſuperſtitiosâ fide catenis alligarunt, Principes maximè Chriſtiani ſibi queant perſuadere, pias ſuas devotasq; ad Deum preces, piave ſua conſilia & rectam prudentiam, eſſe veras catenas, quibus Deus & ipſi, ſuoq; imperio concreditæ regiones & ſubditi, tam firmiter colligarentur, ut Deus non poſſit, quin ipſos orantes piâve prudentiâ conſultantes & regnantes exaudiat, juvetq; in omni pio deſiderio ad ſuam & ſubditorum ſalutem, *Matth.21.v.21.22. add. Pſ.37. v.4.& 5. Pſ.50.v.15. Pſ.55.v.23. Pſ.145.v.18.19. Matth.c.7.v.7. c.8. v.3.7.9.& 13. Marc.c.11.v.24. Luc.c.11.v.9.* Neque ignotum eſt, 4
quando Furius Creſinus in jus vocatus, quòd fruges, quas ipſe ſereret, non ſine incantamenti maligni ſuſpicione lætiùs provenirent aliis, vomeres oſtendebat, bipalia, rutra, irpices, juga boum, ſarcula reſplendentia, uſuq; crebro levigata, calloſas inſuper manus, tanquam inſtrumenta, quibus vel lunam è cœlo evocaret.

## §. II.

MErentur itaq; bonam memoriam Probus Imperator, quòd mon- 1
tes vitibus, quas Domitianus ſubditis lege prohibuerat, rurſus conſerere inſtituit, *Micral. Synt. hiſt. lib. 2. Sect. 3. quæſt. 33. p.m. 384.* Rex David vineis & olivetis Officiales præficiens & cuſtodes, *I. Paral. 2 c.28.*

3 *c.28.v.26.27.& 28.* Osiris Ægyptios, Minos Cretenses, Lycurgus Spartanos agriculturam (de cujus antiquitate & *laude v. Gen. c.4. v.2. 20.& infra Sect. 3. §. 3. n.4.*) docens optimis legibus & institutis, *Micræl. Synt. histor. lib.1. Sect. 3. q. 2. p.m. 61. 62. Item quæst. 9. & 17.*
4 Quibus quoq; Saturnus accersendus, si Italos agri colendi rationem docuit, *Micræl. lib. 2. Sect. 1. quæst. 3. pr.* aliive plures, qui suâ humanitatis & eloquentiæ virtute, optimisq; institutis homines agrestes, sylvestres ac feros, sylvarum & cavarum arborum, rupiumq; hactenus incolas, mitigarunt & ad civilis obsequii disciplinam pellexerûnt, eoq; lyrâ saxa duxisse, è lapidibus homines finxisse, & arbores ferasque post se traxisse videntur. *Id. Micræl. l. 1. Sect. 3. q. 1. pag. 58. & quæst. 16. pag. 98. jung. Sabellic. Rapsod. hist. tom. 1 Ænead. 1. lib. 1. pag. 8.* Ut &
5 proptereà, quòd prisci mortales rudes atque inculti, postquam Ceres, & deinde in aliis provinciis alii, usum frumentorum, jam quidem ante tum suâpte sponte quùm per seminationes productorum, ostendissent, glandibus quercuum victitare desierint, apud antiquos in adagium abierit, Satis quercus. *vid. Thom. Fazell. de reb. Sicul. decad. priori l. 1. c. 4. pag. 14. & 15. infra Class. 3. Sect. 2. §. 3. n. 3.*

## §. III.

1 NOn etiam taciti eo nomine sunt gloriosissimi Hassiæ Principes, sed illorum æquè optima instituta ejus æternitatis, quâ multi retrò Principes & Viri modò laudati sunt, effectui eosdem mancipâ-
2 runt. Appellâsse hoc nomine sufficiat Ludovicum VI. Principem insignem, qui unà cum filia Ernesti, Ducis Saxoniæ, in matrimonium susceptâ, ejusdem quoq; optimas Oeconomiæ ac Politiæ regulas in
3 Hassiacam regionem transplantâsse videtur. Promulgavit equidem in anno 1665. legem, quâ subditis singulari solicitudine commendat & præcipit, ut vineas tempore belli desertas, arboresque fructiferas succisas, per culturam & curam restituant, aut si plures loci vitibus idonei inveniantur, vel quis locum arboribus vacuum, iis tamen plantandis habeat aptum, is certum arborum numerum, à Magistratu pro latitudine fundi definiendum, ibi plantare ac locum vineæ idoneum vitibus destinare, singulisq; annis, quas & quot plantaverit arbores vineasve, per specificationes, à Magistratu loci
ad

ad Superiorem transmittendas, docere debeat: Quæ omnia, velut 4
re perire licet in prædicti Ducis Saxo-Gothani ordinat. provincial. p. 2. c. 3. tit. 25. vom Baumpflantzen / ita hic saltem referre Hassiacam Constitutionem operæ pretium duxi, quæ ita habet:

Nachdeme von GOttes Gnaden / Wir LUDWIG / Landgraff 5
zu Hessen / Fürst zu Herschfeld / Graff zu CatzenElenbogen / Dietz / Ziegenhain / Nidda / Schawenburg / Ysenburg und Büdingen 2c. Kurtz nach Unserer angetretenen Fürstlichen Regierung / weniger nicht / als vorhero / von Unserm in GOtt ruhenden Hochseligen Herrn Vattern beschehen / wegen Wiederanbauung der Wein-Gärten und Pflantzung fruchtbarer Obst-Bäume gewisse Verordnung gethan / nachgehends aber befunden / daß derselben nicht allerdings / noch in allem und dergestalt / wie es billich hätte seyn sollen / nahgesetzet worden / und Uns dann gleichwol aus Lands-Fürstl. treuer Wolmeynung und Sorgfalt für Unser Fürstenthum und Lande / und derselben Einwohnere / Unterthanen und Angehörige / und für das gemeine Beste / nochmals nicht wenig anlieget / daß der vorgesteckte gemeinnützige Zweck erreichet werde; So wiederholen Wir vorbesagte Unsers Hochseligen Herrn Vatters / und Unsere derenthalben gethane Verordnunge hiermit in gnädigstem Ernst / und befehlen allen Unsers Fürstenthums und darzu gehöriger Graff- und Herrschafften und Lande Eingesessenen / und Einwohnern / und wollen / daß nemlich 1. In jedweder Stadt / Flecken und Dorffschafften / wo entweder vor Alters oder vor denen verflossenen Kriegs-Zeiten Weinberge oder Wein-Garten gewesen seynd / Unsere Ober- und Unter-Beambten alle Unsere Unterthanen / auff einen gewissen Tag / unverlängt zusammen fordern / dieses Unser Patent Ihnen offentlich vorlesen und den Inhalt schärffen / von Ihnen richtige Specificationes und Verzeichnüssen / was ein jeder nach dem Frieden-Schluß vor wüstgelegene Weinberge gerodet und wieder angebauet habe / sich zustellen lassen / und Uns dieselbe einschicken sollen. 2. Ingleichen sollen auff solche Zeit / Unsere Beampten / mit Zuthun der Aeltisten jedes Orts / recognosciren und erkennen / was ein jeder ferner diesen Frühling noch an Weinbergen zu roden und zu bauen vor Mittel und Gelegenheit habe. 3. Und dann sollen Sie einem

nem jeden/was er ihres Darfürhaltens/diesen Frühling noch/ und dann künfftig ferner nach und nach roden und anbauen kan/ eigentlich determiniren/ benamen und anweisen / so dann demselben die Rodung und Anbauung bey einer gewissen Straff befehlen: 4. Damit nun solches desto gewisser effectuirt werde / so sollen Unsere Beampten neben den Aeltisten und Weingarts-Bau Verständigen jedes Orts sich selbsten in das Feld/ an die jenige beste Oerter/ do mehr Weinberge angebauet werden können / verfügen / und einem jeden so viel was er bauen kan und solle / vermittelst gewisser Mahlzeichen assigniren und außstecken. 5. Sollen auch Unsere Beambten auff eben solchen Tag / des hiebevor anbefohlnen Obst-Bäume Pflantzens halber sich erkundigen / wie Unsern und Hochselig ermeldtes Unsers Herrn Vattern hiebevorigen Rescripten nachgelebet worden seye/ und zu solchem Ende ihnen schrifftliche Specificationes zustellen lassen / was sie Unsere Unterthanen vor Obst-Bäume/ vermög jetzt angeregter Verordnung/ seit dem Frieden-Schluß / gepflantzet haben. 6. Ingleichen sollen Unsere Beampten/ und die Aeltisten jedes Orts/ einem jeglichen Unserer Unterthanen und Angehörigen / nachdem er Platz oder Gärten/ Obst-Bäume zu pflantzen hat / eine gewisse Anzahl bestimmen/ und Ihnen bey Straff aufferlegen/ daß sie dieselbige diesen Frühling mit nechstkünfftigem Herbst/ respectivè an wilden Stämmen und sonsten/ auff ihre Güter setzen und pfropffen. 7. Nicht weniger sollen Sie in jedem Dorff fleißige Anstalt beschliessen/ und anordnen / wie solche gepflantzte und gepfropffte Bäume entweder durch Verzäunung der Garten/ und Verbindung der jungen Bäume selbsten mit Dornen und sonsten/ sonderlich auch im Winter vor Kälte / und sonst vor dem Verderben/ so durch Schaaf/ Ziegen und ander Viehe / auch in andere Wege zu geschehen pfleget/ conservirt und erhalten werden können. 8. Solten auch etwan zwischen andern Wein-Bergen und Wein-Gärten wüste und andere Plätze und Irrden liegen / so entweder Weinberge gewesen seynd/ oder sich doch darzu füglich schicken/ die Besitzere aber zu deroselben Rodung und Anbauung etwan keine Mittel und Gelegenheit haben/ andere aber dieselbe anbauen könten und wolten; So sollen Unsere Beambte dieselbe dahin anweisen/ daß sie / gegen

billig-

billigmäßige gnugsame Ersetzung/ wie unpartheyische Leut und die Beambten/ sampt dem Stadt-Rath oder dem gantzen Gericht solches Orts/ auff ihre geleiste Pflichte/ es erkennen/ dieselbe Plätze andern/ so solche würcklich roden und anbauen wollen/ überlassen. Falls aber einige wären/ so ihre wüstliegende Stücke selbst nicht roden noch anbauen könten oder wolten/ und doch auch andern/ welche roden und anbauen wollen/ dieselbige gegen gebührliche leidliche Zahlung zukommen zu lassen nicht begehrten/ so solle denselben noch ein kurtzer termin, sich hierüber zu bedencken/ gegeben/ wann sie aber auff ihrem sothanen Sinn verharren/ nach Verfliessung des termins das Stück/ wie jetzt gedacht/ geschätzet/ und einem andern/ der bauen wil/ zugewiesen werden. Solten sich aber ein oder andere Stücker finden/ so gar vacant wären/ so sollen auch dieselbe geschätzt/ und denjenigen/ welche sie bauen wollen/ zugewiesen werden. Und damit an allem deme/ so Wir/ vorbesagter Massen/ verordnet haben/ umb so viel destoweniger etwas zurück bleibe oder unterlassen werde; So befehlen Wir hiermit in specie allen Unsern Cent-Graffen/ Schultheissen/ Unter-Schultheissen/ Stadt- und Gericht-Schreibern/ gnädigst und ernstlich/ daß sie mit Zuthun Raths- und Gerichts-Verwandten/ obgedachte Specificationes, und darunter auch einige über das jenige/ was ein jeder diesen Frühling und ins künfftig an Wein-Gärten anbauen/ und an Obst-Bäumen pflantzen wolle und werde/ innerhalb drey Wochen/ vom publicato dieses anzurechnen/ unfehlbarlich und gewiß/ (doch ohne Entgelt zu Beförderung des gemeinen Besten) verfertigen/ und dieselbe Unsern Ambt-Leuten/ auch Berechneten und andern Ober-Beambten in den Aembtern einlieffern/ dieselbe aber hinwiederumb solche den 9. nechst instehenden Monats Martii durch einen Expressen zu Unser Fürstl. Cantzley allhier einschicken/ und welcher unter Ihnen allen dieser Unser Verordnung/ so viel ihrer jeden betrifft/ nicht nachkomt/ sondern sich im geringsten drinnen fahrläßig erweiset/ oder auch die Straffälligen verschweigen und verhölen hilfft/ der sol Uns mit zehen Gulden Straff verfallen seyn/ auch solche Straff ohn Unsere weitere Behelligung von demselben eintracht und Uns verrechnet werden. Und dessen zu Urkund und Festhaltung haben Wir Un-

ser Fürstl. Secret wissentlich hierunter drücken lassen. So gegeben zu Darmstadt/ am 10ten Febr. 1665.

6 Nihil hisce & aliorum Principum laudabilibus Oeconomiæ legibus scio addendum, nisi quòd forsitan admonendi ac jubendi sint subditi, quò non minùs earum arborum plantandarum habeant curam, quæ serò ferunt fructus, quorum perceptionem non ipsi, sed posteri queant sperare, quàm talium, quæ citò solent excrescere, & ob quarum proximiorem spem quisq; vel unicè iis solis plantandis indulget. v. *Fritsch. opusc. Iur. publ. & priv. tr.* 37. §. *XI.*

## §. IV.

1 NOn minorem quàm de vineis & arboribus pomiferis, curam Hassiæ Principes habuerunt etiam de arboribus frugiferis sylvestribus, aliisve lignis, quæ pro usu ædificandi, comburendi, cœterisque humanis commoditatibus sunt necessaria.
2 Invenire apud Saltuarios Hassiacos licet ordinationem Marburgensem de anno 1602. hoc titulo insignitam, Holtz-Ordnung/ wie es die Beambten und Förster eines jeden Orts in Wald-Sachen halten sollen; cujus articulo octavo cautum est hoc modo: Sollet Ihr an Enden und Orten/ da man junge Gehäw machet/ zuforderst Reiff- und Hopffen-Stangen zum besten herauß verkauffen/ und auch hin und wieder eintzelne Bircken oder Erlen zusammen stehen lassen/ damit sich die wüste Oerter und Plätze wiederumb besaamen können. *add. Hahn.*
3 vom Erb-Meyer-Recht/ *p.* 2. *c.* 21. *n.* 41. *&* 65. Quæ quidem Majestas præcipit in suis propriis sylvis, ast non ob privatum interesse tantùm, sed propter publicam quoq; utilitatem, adeoq; ut Majestas.

## §. V.

1 GEmina his statuunt summâ gloriâ conspicui Duces Luneburgenses, velut ex eâ apparet ordinatione, quam refert Colerus in sei-
2 nem Hauß-Buch tit. von der Holtzung. c. XI. Aliam non absimilem de anno 1647. allegat Peller. *ad Klock. de arar. n.* 10. cujus articul. 37. ita habet: Bey allen und jeden Dörffern/ so Holtzung haben/ sol ein jeder Ackermann alle und jede Jahr besonders vier Eichen und vier büchene junge Stämme: Ein Köter aber einen eichenen und einen büchenen Stamm in oder bey der gemeinen Holtzung oder an-

dere Oerter / so Ihnen angewiesen werden sollen / mit beständigen Wurtzeln pflantzen / und mit Dornen verbinden / und ein jeder das Seinige / so er gepflantzet / wol in acht nehmen / und was nicht bekommen / wieder mit andern ersetzen / bey Straff 10. Gr. vor jeden Stamm / den er jährlich nicht gesetzet. add. Hahn. vom Erbmeyer-Recht / *p.2. c.21. n.41. nec non novissimam Iohannis Friderici, Ducis Brunsuicensis & Lüneburgensis, ordinationem forestalem de anno* 1678. *cap.4. §.1. & seq. usq; ad §.10. cap.3. §.10.*

## §. VI.

NE verò prædictâ Luneburgicâ lege videatur sinistrâ manu au- 1
ferri, quod dextrâ datum erat, dum arborum plantas, quæ transponendæ sunt, alibi eradicare opus est, lubuit ex Hassiacis ordinationibus Mauritii de anno 1593. Ludovici de anno 1617. & Caroli de anno 1683. rubric. von Hägung und Ersparung des Holtzes / quas suo de Ratiocinariis tractatui adjecit Nauraht. *Num. VIII. p.424. & seq.* adscribere, quæ non solùm non nocivam illam eradicationem ostendunt, sed & plures modos plantationis sylvarum ac lignorum sylvestrium demonstrant: (1) Weil zu Pflantzung des Gewälds viel 2
daran gelegen ist / daß die Gehäu zu rechter Zeit vorgenommen / und eine zeitlang wieder in Häge geleget werden / biß man siehet / daß den außgeschossenen Sommerladen vom Viehe kein Schade zugefüget werde; Als sol man die auffgehauene Gehäu wiederumb auffs fleißigste etliche Jahr lang / und zum wenigsten fünff Jahr hägen / also daß niemand darein treibe oder hüte / es sey mit Pferden / Kühen / Schaafen / Ziegen oder anderem Viehe / so den Sommerladen Schaden thun kan / biß daß sie wiederumb erwachsen / und man dieselbe wiederumb ohne Schaden betreiben möge. (2) Sollen die För- 3
ster dahin angewiesen werden / daß an etlichen Oertern / da es dienlich erachtet wird / und man sich vom Wildpret keiner Beschädigung befahret / Eicheln gesäet und gepflantzet werden mögen. (3) Wei- 4
len es aber viele Jahre erfordert / ehe solche gesäete Eichel-Bäume so hoch erwachsen / daß man ohne Schaden mit dem Vieh an solche besäete Oerter treiben darff / solche junge Bäume auch langsam Eicheln tragen / so sollen alle Dorffschafften und Gemeinden / so hierzu Gelegenheit haben / an den Trifften auff den Blatten / in ihren gemeinen

Hüt=und Gebräuchen/ da keine Bäume mehr / oder da ſie abſtändig ſeynd und dünne ſtehen/ junge eichene Stämme/ die da an andern Orten in Häge=Wälden/ ſonderlich da dieſelbe überflüßig und dick beyeinander zu befinden/ holen/ ſetzen/ und jeder Haußmann zum wenigſten alle Jahr derſelben eine gewiſſe Anzahl pflantzen. Da auch Frembde in ſolche Gemeind ziehen / oder ſich darin befreyen werden (jung. ſimil. ordinat. Würtemberg. ap. Speidel. voc. Garten) ſol jeder / ſo gantz frembd / eine mehrere Anzahl / als ein Einheimiſcher ſetzen und pflantzen. Ein jeder aber ſol die jenige Stämme/ ſo er geſetzet/ mit Dornen zubinden / und dergeſtalt verwahren / daß ſie vom Viehe keinen Schaden nehmen / und was in den erſten drey Jahren nach der Pflantzung verdirbet/ an deren Stelle ſol er andere ſetzen/ und alſo ein jeder die ſeinige/ ſo er geſetzet/ drey Jahr gewähren/ und mit Zubinden ſo lang verwahren / biß das Viehe daran keinen Schaden mehr thun kan. Unterdeſſen kan bey jeder Gemeind ein bodenhaffter Ort umbgraben und zugemacht/ und zu einer Schul und Erziehung junger Bäumen gebrauchet / und mit den beſten Augſt=Eicheln beſäet werden/ (*vid. etiam Meurer.* Jagt=und Forſt=Recht/ *part.* 1. *tit.* Wann man Eicheln und Bücheln ꝛc. *pag.* 4.) Woraus künfftig die junge Heiſter / wann ſie hoch genug / und ſo dick/ als ein ſtarcker Manns=Arm worden/ genommen/ und auff die
5 obangeregte Oerter verſetzt werden können. Plura ibidem artic. 4. 5. & 6. contenta, daß ſolche Pfläntzlinge zu rechter Zeit in einen ſolchen Boden/ der deme/ darin ſie gezogen/ an trockenem oder feuchtem Erdreich/ Sommer=oder Winter=Zeiten ꝛc. gleich ſey/ verſetzet/ die junge Eichen/ wo ſie nur hin=und wieder nicht dick beyeinander ſtehen/ nicht verſetzet/ ſondern verwahret und in ihrem Wachsthum gelaſſen/ item, wo der Boden zu Auffbringung der Eicheln nicht tüchtig/ daß daſelbſt Tannen gepflantzet: daß junge Bäume zu Beförderung des Wuchſes zur gehörigen Zeit ausgeſchneidelt werden ſollen / ꝛc. transſcribere ſuperſedeo, benevolum lectorem ad d. ordin. Haſſiac. de anno 1683. remittens, niſi quòd ex prædictis Haſſiacis ordinationibus de annis 1593. & 1617. huc referre placuerit ſequen-
6 tem §. Es ſollen auch unſere Unterthanen von den Ober=Förſtern/ Beambten/ und Förſtern dahin angewieſen werden/ daß ein jeder/

wel=

welcher Eichen-Bau-Faß-Felgen-oder Speichen-Holtz bekomt/ an statt des abgehauenen Baums wieder zu rechter Zeit zween/ da man sie haben kan/ oder auffs wenigste einen Baum desselbigen Geschlechts an die Stätte setze. Cui ordinationi haud difformis est illa Magdeburgensis, quam refert Fritsch. *opusc. var. jur. publ. & priv. tr.* 38. *membr.* 3. §. 7. *n.* 35. jung. etiam infra *Class.* 4. *Sect.* 17. §. 8. *n.* 3. *& seq. Item Hahn.* vom Erbmeyer-Recht/ *p.* 2. *c.* 21. *n.* 41. *nec non novissimam Iohannis Friderici, Ducis Brunsuicensis & Lüneburgensis, Ordinationem forestalem de anno* 1678. *cap.* 4. §. 1. *& seq. usq; ad* §. 10. *cap.* 3. §. 10.

## §. VII.

EN itaq; Hassiacorum aliorumq; Principum in cura & cultu lignorum sedulitatem, cui quidem in transcripto ad §. 3. Edicto magnus Ludovicus Sextus tantoperè indulsit, ut & eo casu, ubi fundi dominus nollet aut propter inopiam non posset vineas vel arbusta instituere, communi huic morbo, & ne ager in privatum proprietarii publicumque Reipublicæ damnum maneret incultus, medicinam adinvenerit statuendo, ut si fundus vacans inveniatur, in eundem certo pretio fisco numerato, statim alius culturæ causâ immitti; sin non vacans, incultus tamen, domino certum tempus debeat præstitui, intra quod vel ipse vineam arbustumve plantare habeat opus, vel alii fundum ejus culturæ gratiâ pro certo & justo bonorum virorum aut Magistratus arbitrio determinando pretio concedere: procedente denuò immissione ejus, qui agrum pro eo pretio empturus & culturus est, si dominus intra præstitutum tempus neutrum præstiterit. Huic verò constitutioni videtur obstare, quod emptionis venditionis causa constituens & formalis sit consensus, quem omninò excludat coactio *l.* 116. *ff. de* R. I. & quod id, quod nostrum est, sine facto & voluntate nostrâ ad alium non possit transferri *l.* 11. *ff. de* R. I. *l.* 39. *ff. de neg. gest. l.* 14. *C. de Donat. l.* 6. *C. si res alien. pign. l.* 2. *C. de religios. l. un. C. de thesaur. c.* 26. *circ. f.* χ. *de Decim.* quantumvis pretio *l.* 70. *ff. de* R. V. *l.* 9. *ff. rer. amot. l.* 11. *&* 14. *C. de contrah. empt.* & Principis autoritate *l.* 13. §. 1. *ff. commun. præd.* interveniente: Cùm nec Principi fas sit, subditis, quod in aliorum Principum tutelam vel religionem transierint, *Recess. Imp. de anno* 1555. §. Wo aber unsere. minùs multò si nihil peccaverint, bona auferre, atq; cuiquam suum eripere nulli Majestati

1 (margin, line 1 of §. VII); 2 (margin, "Huic ve-"); 3 (margin, "sub-")

vel abſolutiſſimæ queat licere, *Lampad. de Rep. Rom. Germ. p. 3. c. 14.*
§. 26. ſed id tyrannorum eſſe cenſeatur, non Regum, *I. Sam. c. 8. Deut.*
*c. 17. v. 15. & ſeq. Struv. Synt. feud. c. 5. aph. 6. n. 4.* ac contra ipſam na-
turalem rationem, *arg. l. 39. ff. de neg. geſt. l. 206. ff. de R. I.* quæ etiam
Principem obligat, *Hahn. ad Weſ. ff. de acq. rer. dom. n. 4. verb. Princeps*
4 *in bonis ſubditorum. Struv. d. c. 5. aph. 6. n. 4. & Miſcell. mea jur. q. 2.* Ut
& proinde Achab ejusque poſteritas hujus tyrannidis luant pœnam,
5 *I. Reg. c. 21. II. Reg. c. 9. v. 26.* Sed tanta hæc non ſunt, ut de juſtitia &
æquitate laudati edicti dubitare fas ſit, ceu cum omnia ea hanc reci-
piant explicationem, ſi Princeps aliter ſtatuendi juſtam non habuerit
cauſam, præſertim publicæ utilitatis vel neceſſitatis, ſub quâ non ob-
ſcurè latet ſimul domini particularis conſenſus, velut demonſtravi *in*
6 *quæſt. 2. Miſcell. jur.* Sanè in præſenti caſu ſtatuendi cauſa ſubeſt ju-
ſtiſſima. 1. quia aut nullum aut non magnum dominus, ceu pre-
tium recipiens, ſentit detrimentum, alius contrà magnum percipit
commodum, quibus caſibus non rarò ex æquitate contra jus ſtrictum
ſtatuitur, ſi non planè ſtatutum, quod latenti voluntati domini inni-
7 titur, ſtricto juri conforme dicendum ſit. *v. Miſcell. Iur. quæſt. 3.* 2. quia
publica verſatur utilitas & neceſſitas, & itidem, ſi non latet ſub ea do-
mini voluntas, *uti in d. loc. Miſcellaneorum demonſtravi*, certè propter
8 illam à regulis juris communis rectè receditur. 3. quia intereſt Prin-
cipis ob tributa, decimas, *arg. l. 4. pr. & §. 1. ff. de cenſibus, add. Miſcell. jur.*
9 *quæſt. 4.* Taceo quòd Haſſiæ pagorum pleriq; incolæ ſint homines
proprii, quibus pro libitu agros ſuos incultos ſinere haud conſtet fa-
cultas, ut & ideò in annis 1648. 1649. & 1653. finito notiſſimo bello
omnes ruſtici, qui agros ſuos deſeruerant, per edicta p.m. Georgii, Haſ-
ſiæ Landgravii, & ſimiliter 1663. per edictum Ludovici Sexti fuerint
revocati ad culturam agrorum deſertorum, ſub pœna illorum confi-
10 ſcationis. Quid ergò non valebit edictum Principis propriis quem-
piam inhibere diſpoſitionibus?

## §. VIII.

1 QUò verò usq; proderit tantum ſylvarum, vinearum, & arborum
plantandarum ſtudium, Reipublicæ potiùs in eo nocivum, quòd
paſtus pecorum & frumentorum ſatio impediatur, dum vineæ inſti-
tuuntur & arbuſta, ſylvæq; plantantur: Unde neceſſum eſt exiſtere

carnium

carnium & frumenti inopiam, vini verò ubertatem & copiam, ut futurum sit, cives ad corporis imbecillitatem animiq; depravationem luxui assuefieri. Videri itaq; posset, Majestatem magis prohibere quàm præcipere debere vinearum, sylvarum, & arbustorum institutionem; & è contrà succisionem & extirpationem potiùs præcipere, quàm impedire. Verùm hæc non movent! Omne certè nimium vertitur in 2
vitium. Servandus modus, laudanda mediocritas est. Ita præcipiendum, ne vinearum & sylvarum nimiâ culturâ arva impediantur & pastus, neq; horum nimium studium vini, pomi, & lignorum inopiam afferat, *Covarruv. pract. quæst. c. 37. n. 5. add. Ordinat. provinc. Würtemberg. tit. 21. §. 1. vers.* Wir wollen und befehlen / daß fürohin kein Boden / &c. Eadem dicenda sunt ad oppositum favorem ædificiorum 3
extruendorum & habitationum, *Ios. c. 17. v. pen. & ult.*

§. IX.

HÆc prædicta mediocritatis servandæ ratio postulat, ut aliquando 1
pascua ad frugum fertilitatem transferenda sint, ædificiaq; ad agros & culturam, *c. 4. χ. de decim.* cùm, etiamsi sylvæ pascua ferant pecori, major sit utilitas in agris & vineis illic locorum, in quibus terra ad vinearum agrorumq; culturam magis est idonea, *Iesa. c. 7. v. 25. & praeced. c. 29. v. 17. c. 32. v. 12. & seq. ubi per vocem* Wald *intelligitur urbs Ierusalem ædificata è sylva Libanon, & sic videtur pro qualitate illius necessitatis* (cum quo grano salis, ad arbitrium Magistratus recurrendo, etiam loquitur Meurer im Jagt- und Forst-Recht / *part. 1. pag. 5.* quando sylvas non vult converti absq; præscitu Magistratus in agros, vineas aut prata) *major utilitas esse in sylvis, Ies. c. 33. v. 9. in quo textu, quia urbs Ierusalem ex memoratis ibi montibus ædificaretur, reficeretur, & conservaretur, per ista montium & sylvarum vocabula urbs ipsa intelligitur. Add. Micral. Synt. hist. l. 3. sect. 4. q. 1. vers. Hæ suspiciones in causa fuerunt.* In- 2
de non immeritò, quando ædificandi, ædificiave reficiendi & conservandi necessitas lignorum succisionem postulat, horum favor necessitati ædificiorum cedit, *l. 12. pr. ff. de usufr.* cùm sine his non possimus vivere, eorumq; destructio pro signo sit iræ divinæ, *Ezech. c. 26. v. 12.* atq; eadem non sint propter ligna, verùm hæc propter illa, & verò magis tale sit, propter quod unumquodq; est: E contrà ultrà eam necessitatem ædificiorum haud porrigenda venit postpositio favoris li-

gnorum plantandorum aut colendorum, sed de cœtero eorum cultura, quò ædificia queant fieri & conservari, probè observanda, & aliquando in populosis provinciis, quæ plures incolas non ferunt, pro conservatione lignorum, omittenda ædificiorum superflua extructio, *Ordin. Hassiæ. Mauritii de anno* 1593. *rubric.* von Häguug und Ersparung des Holtzes / *vers.* Und weil das Land (Gott Lob) volckreich gnug ꝛc. Haud igitur crudè, sed cum temperamento, accipiendum quoq; est illud Johannis Principis Anhaltini, dum è sylvis suis ligna cuivis ædificanti gratiosè concedebat, dicendo: Er wolle lieber / daß sein Land mit Häusern / darin Menschen wohnen / als mit Wäldern / worin unvernünfftig Vieh wohnet / gezieret seye. *Naurabt. ad Hippol. de increm. urb. c. 3. circ. fin.* Præcipuè verò juxta monitum Aristotelis, quinam fructus aut non proveniant, cùm provenire possint, aut cùm exigui sint, an augmentum admittant, considerare jubentis, 2. *Oeconomic. add. Hugo de stat. reg. Germ. c. 3. §. 29.* curandum, ut fundi desolati alium fructum non ferentes, neq; pro usu ædificiorum necessarii, sive publici sive privati, lignis & arboribus conserantur; aut si pascua subministrent, plantatio lignorum in iis saltem eâ cautelâ fiat, quâ necessario pastui nihil noceatur; quò pertinent tradita Meureri im Jagt- und Forst-Recht / *part. 1. pag. 4.* Nützlich ist es / daß die Ambt-Leute mit Fleiß darob und darauf seyn / damit alle abgetriebene Schläge und Holtz-Berge / auch andere dörre Heyden / und blosse unartige Hügel und Gründe ihrer Ambts-Verwaltung / daraus sonsten kein Nutz zu schaffen / und auff denen ohne Besamung oder sonder Zuthuung kein Holtzwachs / förderlich und ohne Verzug zur Holtz-Ziehung gerichtet werden / dergestalt / nachdem etwan die Unterthanen / so den Trieb mit Blumen-Besuch auff solchen abgetriebenen Höltzern / Heyden / Hügeln und Gründen von Alters rechtmäßig hergebracht / derselben ohne Nachtheil und Verderben auff einmal miteinander nicht entbehren könten / daß die Ambt-Leute eine Abtheilung machen / und etwa einsmals den vierten / dritten oder halben Theil solcher Gründen / so viel deren die Unterthanen entbehren mögen / fürnehmen / dieselbe umbhauen oder ackern / folgends mit Eicheln und Bücheln bestossen lassen / doch an Orten / da es Bodens oder Grunds halber seyn kan; Fürters solchen besaamten oder bestossenen Grund bey N. Straff so viel Jahr zu hägen verfügen / biß

das

das junge herwachsende Holtz seine gebürliche und solche Höhe habe/ daß das Viehe die Gipffel nicht mehr erreichen möge: da nun solcher Grund jetztgehörter Gestalt mit Holtz erwachsen/ alsdann dieselbe wiederumb zur Weyde öffnen/ und dagegen abermals so viel/ wie obstehet/ umbhauen oder ackern/ besaamen/ bestossen oder setzen. Und das sol nicht allein auff jeder Obrigkeit eigenen Gründen beschehen/ sondern es sollen die Ambt-Leute ebenmässige Holtz-Zielung bey den Flecken/ Dörffern und Gemeinden/ auch jedes Unterthanen sonderbaren dergleichen abgetriebenen blossen Schlägen/ Holtz-Bergen/ Hügeln/ Heyden/ unartigen und andern dürren Gründen/ mit Fleiß und Ernst verfügen/ auch sie die Unterthanen im fall der Verweigerung mit ernstlicher Straff darzu anhalten. Und dieweil an diesem nicht allein der Obrigkeit/ sondern auch der Unterthanen mercklicher Nutz gelegen/ sollen die Ambt-Leute ihnen die Sach treulich befohlen seyn lassen. Et porrò paulò ante: Wo aber Schläge seyn/ die für etlichen Jahren gemacht/ aber bißher von deswegen/ daß sie nicht gehäget worden/ allerdings unbesaamt blieben und bloß seyn/ und doch/ so noch Holtz darumb stehet/ daß sich solche Schläge daraus besaamen mögen/ dieselbe sollen die Ambt-Leute mit allem Fleiß hägen. Da auch etliche alte Schläge gleichwol besämet/ aber nicht gehäget/ sondern die Gipffel von dem Viehe zerbissen und verletzt wären/ also daß dieselbe Schläge nicht mehr wachsen/ noch geschlacht Holtz daraus werden mag/ so sollen die Ambt- und Forst-Leute solche verletzte unnützige kröpffige Schläge/ alsobald bey dem Boden hinweg hauen und abräumen/ und folgends dieselbe hägen lassen. Plura his gemina videre licet apud Fritsch. 6
*opusc. jur. publ. & priv. tr.* 37. §. 7. & 8.

§. X.

VIdimus sedulam Principum curam eò impensam, ut tam ligna ad 1
ædificandum aliosve usus, quàm arbores frugiferæ pro esca hominis plantarentur: Et vel ex eo solo, quòd Regem Davidem etiam regiarum vinearum, regiorumq; hortorum pomariorum & fructiferarum arborum curam habuisse compertum est; *v. supr.* §. 2. *n.* 2. discere hodierni Principum hortulani debebant, nihil prorsus Principis decori, honori, decentiq; recreationi decedere, si bonum patrem familiàs

æmulando curet, ut in viridariis suis potiùs sint arbores frugiferæ, quàm steriles, non nisi amœnitatis umbram ferentes, quarumq; culturâ nihil aliud sit præstitum, quàm quòd, qui fundus fructus ferre posset, nunc sit infrugiferus, certè contra antiquam veteris frugalitatis legem, quâ considerari oportebat, quinam fructus aut non provenirent, cùm provenire possent, aut cùm exigui essent, num augmentum ad-
2 mitterent, *v. §. praced. n.4.* in quos nudæ voluptatis plantatores denuò jure insurgeret, si resurrecturus foret, Horatius jam olim sui seculi luxum deplorans, quo contra Veterum disciplinam ac frugalitatem agri occupabantur magnificis ædificiis, piscinis, hortis, topiariisq;, non ad utilitatem, sed voluptatem, cujus hanc in rem poëmata sunt:

*Jam pauca aratro jugera regiæ*
*Moles relinquent, undiq; latius*
*Extenta visentur Lucrino*
*Stagna lacu: platanusq; * celebs*
*Evincet ulmos: tum violaria, &*
*Myrtus, & omnis copia narium*
*Spargent olivetis odorem*
*Fertilibus domino priori:*
*Tum spissa ramis laurea fervidos*
*Excludet ictus. Non ita Romuli*
*Præscriptum, & intonsi Catonis*
*Auspiciis, veterumq; norma.*
*Privatus illis census erat brevis:*
*Commune magnum: nulla decempedis*
*Metata privatis, opacam*
*Porticus excipiebat Arcton:*
*Nec fortuitum spernere cespitem*
*Leges sinebant, oppida publico*
*Sumtu jubentes, & Deorum*
*Templa novo (vivo) decorare saxo.*

* conf. infr. Class. 4. Sect. 2. §. 1. n. 2.

3 E contrà frugiferarum arborum plantatione futurum est, ut Princeps fructuosam amœnitatem habiturus sit sine ullo omnino dedecore:
4 Recreationi certè Principum nil ego velim detractum, ceu debitæ, ut cujusvis labori, ita præcipuè magnis sat Principum curis: Sed quæ major poterit esse recreatio, quàm si arbores frugiferæ eandem, quàm steriles,

ſteriles, præſtant amœnitatis umbram, aſt inſuper (aliquando quidem ex uno eodemq; ſtipite, *Port. mag. natur. lib. 3. cap. 19. in fin.*) tot varii generis, variiq; ſuaviſſimi coloris, odoris & ſaporis fructus, qui rurſus ſint oblectamento pariter & utiles, utilitate quoq; ipſâ tertium gaudium ferente? Neq; eſt, ut Principi nulla ejusmodi œconomicæ uti- 5
litatis ratio habenda ſit, quæ potiùs maximè habenda eſt in omni re, quæ quoquo licito modo ærarium augere Principemq; ditiorem & potiorem poſſit reddere, *v. Miſcell. jur. quæſt* 4. Princeps quemadmo- 6
dum ſine œconomia non vivit, ita meritò ejus rationem habet, nec dedecus patitur, ſi bonum patremfamiliâs ſectando plantari curet ea, quæ aulica culina, domo ſæpiùs amplior, abſumit, eoq; ipſo ærario ſuo parcat; imò ne quidem, ſi hujusmodi fructus vendi, pecuniamq; ærario jubeat inferri, ceu qui hoc ipſo non mercaturam exercet, ſed officium explet boni patrisfamiliâs, *v. Marquard. de jur. mercat. lib. 1. c. 10. n. 63. Klock. de ærar. lib. 2. c. 3. n. 3. ubi optat, ne etiam in locis publicis plantatio arborum frugiferarum negligatur.* Der höchſt klügeſte König Sa- 7
lomo hat durch fürſichtige Haußhaltung ſich groſſen zeitlichen Reichthum und Macht zu wegen gebracht; Er bauete Häuſer / pflantzte Weinberge / machte ſich auch Gärten und Luſt-Gärten / pflantzte aber allerley fruchtbare Bäume darin / *Eccleſ. c. 2. v. 4. & 5.* Und wil 8
der vortreffliche Seckendorff in ſeinem Fürſten-Staat / *part. 3. c. 5. §. 19.* die zu eines Fürſten Ergetzlichkeit pflantzende Luſt-Gärten unter andern zu Obs- und Küchen-Speiſen anzurichten rathen. So 9
iſt vielen Teutſchen Fürſten an ihrer hohen reputation gäntzlich unabbrüchig / wann aus ſummatim verkaufftem Obs jährlich dem ærario groſſe Summen eingebracht werden; und hält ja Niemand der reputation entgegen zu ſeyn / wann aus Fürſtl. Waldungen Eicheln und Bücheln an den wilden Bäumen für Schweine und unvernünfftig Viehe zu des ærarii Nutzen verkaufft werden. Drumb ſeynd es 10
eigen-nützige conſilia, wann man den groſſen Herren imprimiret und einbildet / daß Sie Gärten und Wild-Bann nur allein zur Luſt und Ergetzlichkeit / nicht aber auch zugleich zum Nutzen / wie gemeine Hauß-Leute / haben und unterhalten müſten.

§. XI.

QUò verò plantatio vinearum, ſylvarum, arbuſtorum & arborum 1
fiat cum effectu, non erit acquieſcendum neque plantatori ne-

que Magistratui in eo, quòd ligna sata vel plantata sint, sed insuper utrumq; oportet esse solicitum de debito cultu, usq; dum excreverint in congruam & variis damnificationibus non ampliùs tantoperè obnoxiam magnitudinem, qui ideò cultus pars ipsius plantationis & ad eam
2 pertinere videtur. Quemadmodum igitur cujusq; rei conservatio oppidò obtinetur in talibus legibus, quibus præcipiuntur quæ ad eam conducunt; prohibentur, quæ nocent & causam extirpationis præbere queunt, *c. 3. χ. de privil.* ita quoq; in præsenti causa cuncta ea omni studio à Magistratu fieri fas est, quibus lignorum augmentum promoveri potest; & cuncta impediri, quæ eidem sunt obstaculo.
3 Neq; minùs in hoc, quàm plantationis, studio desierunt retrò laudati Principes, velut ex eorum institutis apparet, *quæ* §. 3. 4. 5. 6. 7. *&* 9. *n.* 5. memorata sunt, insuperq; ea, quæ hîc subsequuntur, ulteriùs demonstrant.
4 Ratione equidem arborum frugiferarum talis cura elucet ex eo, quod ad §. 3. transcriptum est, edicto, quo Princeps jubet, ne capræ, quæ in primis frondium virgultis impasci gaudent, aliave pecora novellis arboribus pomiferis nocere queant, ut non solùm horti aggeribus, macerie, vacerrâ, cratibus textis, plancis aut muro circummuniantur, sed quoque ut ipsæ plantæ & novellæ arbores lignis fruticosis & spinosis à pecorum impetu conserventur, maximè ubi arbores pomiferæ non in hortis munitis, sed in campis & agris forent plantatæ, aut hybernis
5 temporibus, ut plerumq; fieri solet, sepimenta rupta. Huic statuto non absimilis est ordinatio Georgii p. m. Hassiæ Landgravii de anno 1657. quâ tam in illos, qui maceriem hortorum rumpunt, statuitur pœna, quàm in eos, qui avellendorum fructuum causâ, quos furtim surripiunt, ipsas arbores corrumpunt, *uti ex ejus ordinationis præfatione &*
6 *§. 6. apparebit infr. Class. 4. Sect. 3. §. 3. n. 3. & seq.* Eoq; etiam pertinet, quod de extinguendis vermibus aliisve arborum insectis Illustre Regimen Hasso-Darmstatinum ad singulas Hassiæ Præfecturas rescripsit, & ita habet: Besonders und gute Freunde. Es ist bekandt / was fürm Jahr das Raupen-Ungezieffer an denen Obs- und andern fruchtbaren Bäumen vor sehr grossen Schaden gethan. Nachdem man dann wahrgenommen / und in Erfahrung bracht / daß dergleichen Bäume wiederumb gantz voll solcher Raupen-Nester seynd / welche bey herannahender warmen Frülings-Zeit auffzugehen / und die Bäume dergestalt einzunehmen oder zu überziehen pflegen / daß

von

von solchem Ungeziefer weder Laub noch Blüte oder Knopffen gelassen/ sondern dieselbe gantz verderbet und abgefressen werden/ und aber sothanen Schaden und Unheyl sehr gesteuret und begegnet werden kan/ wann nemlich die Raupen-Nester von denen Bäumen etwa durch Sengen und Räuchern mit Tannen-Gipffeln/ oder/ durch Schnitzheppen oder andere Gärtens-instrumenten an langen Stangen/ oder mit Anschlagung der Leitern/ die Aestlein mit solchen Raupen-Nestern abgeschnitten/ oder sonst auf füglichste Art und Weise/ als immer geschehen kan/ für der Außbrut/ und zwar nicht etwa durch Werffung ins Wasser/ als woraus sie wieder kriechen und lebendig bleiben können/ sondern durch würckliches Verbrennen/ vertilget werden; So begehren und befehlen in der Durchläuchtigsten :c. Namen Wir hiermit/ daß ihr in dem euch anvertrauten gantzen Ambt so bald mit Nachdruck verordnet/ und bey namhaffter Straff befehlet/ daß jedermänniglich/ und zwar ein jeder das Seinige/ ungesäumt saubern lasse/ damit solch Ungeziefer nicht wieder überhand nehmen/ und grossen Schaden thun möge; wie ihr dann folgends die Nachläßige und Ungehorsame mit gehöriger Straffe anzusehen wissen werdet. Verlassens Uns :c. Darmstadt am 21. Febr. 1680.
Quæ ordinatio postmodum ad purgationem quoq; sepium, quibus 7
horti circumsepti, aliarumve vicinarum fruticum fuit extensa, & apparet ex eâ, non licere cuipiam re suâ abuti, aut eam negligenter colere, sed Majestatem rectè providere, ne privati in suum & commune Reipublicæ damnum res suas negligant aut iis abutantur, *v.* §. 2. *vers. Expedit enim Reipublicæ. instit. de his qui sui vel alien. jur.* Ea- 8
dem frugiferarum arborum conservandarum causa etiam efficit, ut durioribus pœnis meritò plectantur illi, qui maleficis artibus præstiterunt, quò istiusmodi minuta animalia populentur sata, arbores, plantas, quæ ideò quoq; ipsa animalia justitiæ subduntur, perditionem sui subeuntia, *v. Petr. Gregor. de Republ. lib.* 13. *c.* 31. §. 12. *junct. quæst. miscell.* 15.

## §. XII.

HAud imparem curam tùm Hassiæ quùm alii Principes impenderunt pro cultu & conservatione lignorum, quibus ad comburendum, ædificandum, aliosve usus humanum genus indiget, *v. supr.* 1
§. 5.

§. 5. 6. & 9. *num.* 5. *hic: add. porrò Hahn.* vom Erbmeyer-Recht / *p.* 2. *c.* 21. *num.* 42. & *seq. Item ordinatio Lüneburg. ap. Coler. tit.* von der Höltzung. *c.* XI. *vers.* zum Ersten. *ibi:* Es muß aber der Platz vermacht seyn / daß kein Viehe / Schwein oder Wildpret in zehen Jahren nicht darauff kommen kan. & vers. Zum achten / müssen die Eichen / so gesäet werden / wann sie auffgangen / unten außgeschneidelt werden / so wachsen sie fein in die Höhe / eiq; non absimilis Ordinatio forestalis Johannis Friderici, Ducis Brunsvicensis & Luneburgensis, de an-
2 no 1678. cap. 4. §. 8. 9. & seq. ad fin. Nec non Ordinat. Marburg. art. 7. Sollen die Beambten und Förster die junge Gehäu im Mertzen im jungen Licht hauen und machen lassen / sie seyen Bircken oder Erlen / auch die Heimbüchen im jungen Licht stümpffen / damit wieder Holtz
3 kan gehägt und aufferzogen werden. Artic. 9. Wann die Gehäu gemacht / sollen die Unterthanen sobald das Holtz und Reißer aus dem Gehäu heraussen führen / entweder zu Hauß oder auff Plätze und Triescher / damit wann die Sommerladen außschlagen / dieselbige nicht zutretten noch zufahren werden / und wo die Gehäu zu machen / sol solches jederzeit dem Ober-Forstmeister angezeiget werden. Cui articulo concordat Ordinat. Hassiac. Georgii, Hassiæ Landgravii, de anno 1655. ibi: Welche in unsern Gewälden einig Bau-Bender- oder ander Gehöltz erkauffen / nur die Stämme hinweg führen / und das Reisig oder Uhrgehöltz liegen lassen und nicht wegführen / dardurch dann verursacht wird / daß das Gegräß gedämpfft / die junge Bäume nicht auffwachsen können / auch Uns an den Wildfuhren nicht geringer Schade geschicht ꝛc. Art. 19.
4 Wann einer sein Holtz aus dem Wald führet / und seine Reiser darnach zerstreuet im Wald liegen lässet ( & sic germinationem graminum & seminum arborum impedit ) sol 6½ alb. zu Straff geben: quam pœnam nunc ultrà duplum auxit in novissima ordinatione de anno 1683. Carolus Hassiæ Landgravius, & graviorem ultrà quadruplum statuit p. m. Georgius, Hassiæ Landgravius, in ordinatione ratione sylvæ Darmstatinæ & Bessungensis anno 1650. promulgata, *jung. infr. Class.* 6. *Sect.* 1. §. 4. *Hahn.* vom Erbmeyer-Recht / *p.* 2. *c.* 21.
5 *n.* 52. 55. Artic. 28. Wann einer in den gehägten Orten oder Gehäuen hütet / es sey wann es wolle / sol vom Pferd 13. alb. einer Ku-

he

he 6½ alb. und eine Gräserin 4½ alb. geben. Artic. 30. Da ein Schäfer mit seinen Schaafen in den Gehäwen / Hägen oder verbottenen Oertern zu hüten befunden / oder der Wald verbotten zu Jagt-Zeiten / sollen für die Herrschafft vier Hämmel / und der fünffte dem Förster zum Pfand-Schilling geschnitten werden / quod idem repetitur in der Fürstlichen Hessen-Darmstättischen accidentalien Ordnung de anno 1662. n. 48. & 49. Quibus gemina sunt, quæ reperiuntur in ejus ban- 6
ni ferini constitutione ac descriptione, quod Imperatores per certum prope fluvium Mœni districtum concesserunt Comitibus de Ysenburg in feudum, vulgò der Drey-Eicher Wild-Bann genant / cujus in passu concernente verba sunt: Auch sol er (nemlich der Faut zu Müntzenberg) wehren in demselbigen Wild-Bann allen Sonder-Hirten / auch so sol ein gemeiner Hirt nicht ferner fahren mit seinen Schaafen und Ziegen in den Wald / dann er mit seinem Stabe gewerffen mag / und sol allezeit darvor stehen / und wehren herauß / und sol seinen Hund an einem Seil führen. Cùm enim prædicti Comites ab Imperatoribus saltem ge- 7
neraliter essent investiti mit dem Drey-Eicher Wild-Bann / nec tamen de finibus, juribusq; ac privilegiis illius banni ferini certò constaret, impetrarunt ab Imperatore Ludovico, ut super finibus ac juribus illis examinarentur coloni, qui eidem banno erant addicti, ac in ea regione certis quibusdam juribus communiter utebantur, die Hübener des Drey-Eicher Wild-Banns / quorum testimonia in anno 1338. conscribi Imperator curavit ac confirmavit, eamq; confirmationem posteà in anno 1541. repetiit Imperator Carolus Quintus, ut in utrâq; eâ descriptione invenire liceat multa notabilia, interq; ea etiam præfatum articulum.

## §. XIII.

QUæ modò de prohibito in sylvis pastu dicta sunt, ulteriorem 1
quandam merentur deductionem, quam ideo dare necessum duxi: Pascendi enim jus quis habet vel in propriâ sylvâ jure dominii seu proprietatis, vel in alienâ; in aliena aut jure incolatus, eoq; vel mero vel eo quidem, at pro annuo censu, veluti in multis Hassiæ locis gegen Entrichtung Kühe-Weid- oder Blumen-Gelds / Weid-Hammel / Futter-Haffer ꝛc. aut ex speciali titulo concessionis, servitutis,

2 præscriptionis aliove simili, sine vel pro ejusmodi censu. Quod attinet ipsum sylvæ dominum, eidem liberum juris pascendi exercitium justè restringitur vi jurisdictionis forestalis vel ob publicam utilitatem, ne tenellis arboribus noceatur, vel propter jus venandi, quo minùs itidem tenellarum arborum ac sylvæ incrementum impediatur, & sylva postmodum feris sustentandis haud sit apta, aut etiam, quò mi-
3 nùs feris pastus deficiat. Similiter is, qui jus pascendi vel incolatus vel alio speciali titulo in aliena sylva habet quæsitum, tum à Magistratu vi prædictæ jurisdictionis forestalis, quum ipso sylvæ domino impe-
4 diri aliquando jure potest. Quomodo ergò quilibet ab unoquoq;? Sanè Magistratui ob publicæ necessitatis causam constat potestas, vel ipsi sylvæ domino, & igitur multò magis illi, qui nudum jus pascendi habet, pastum prohibendi, *arg. traditorum in quæst. 2. Miscell. jur.* eò usq; donec sylva confirmata sit, seu donec plantulæ arborum noviter satæ vel ex arboribus succisis renascentes tantisper excreverint, quò minus pecorum arrosionibus, ceu lethali veneno, infectæ emoriantur aut perdantur, cùm huc usq; saltem, non ultrà, duret publicæ necessitatis vel utilitatis causa, adeoq; non ultrà etiam Magistratus sive do-
5 minium sive officium :- Hinc quoque, nisi maxima lignorum inopia ulteriorem prohibitionem exposcat, cavere debet Magistratus, ne facilè in omni sylvarum parte pastum impediat, maximè si æquè publicè intersit concedi pascua vel pro evitandâ carnium annonâ, *Covarruv. pract. quæst. c. 37. n. 3. in f.* vel etiam ut incolis, qui fortè unicè è pecorum reditu victum quærunt, non omne medium se sustentandi ac Reipublicæ onera ferendi præcidatur. Oportet itaque adhibere temperamentum, quo in quibusdam duntaxat sylvarum partibus ut reliquæ partes pastui sint sufficientes, pastus prohibeatur eò usq; , donec plantulæ incremento suo à pecorum morsibus nunc sint liberæ: postcà alia sylvæ pars prohibitione à pastu muniatur, concessis ad pastum cum reliquis apertis nunc iis partibus, quæ hactenus fuerant clausæ, & aliquando certo pecorum numero, qui incolarum necessitatibus & evitandæ carnium annonæ sufficere queat, definito, quandoq; etiam certo saltem animalium genere, quod arboribus minùs noceret, admisso, *v. supr. §. 9. n. 5. hîc. Noë Meurer.* Jagt-und Forst-Recht. *part. 1. tit.* vom Vieh-Trieb / von den Schäffereyen / von Abschaffung des Geiß-Viehes. *part. 2. tit.* Wie sich mit Brauchung der Weyd. *part. 7.*

*Constit.*

*Constit. Reg. art. 72. item consil. Christi Redemptoris. vers. Quod ad secundum dubium. Frid. Mindan. de process. mand. & monit. lib. 2. c. 39. n. 11. Wehner. observ. pract. voc.* Forst-Recht *vers. Item* die junge Gehäu. Sachsen-Gothaische Ordnung von Trifften/ *ap. Klock. de ærar. lib. 2. c. 2. n. 68. & seq. Seckendorf.* Teutsch. Fürsten-Staat/ *part. 3. c. 3. Regal. 6. §. 8. Besold. part. 1. consil. 3. c. 4. tit. 4. n. 9. Knipschild. de oblig. dom. & vasall. p. 2. q. 1. n. 140. 141. 144. & de jurib. ac privileg. Civit. Imper. lib. 2. c. 7. n. 51. 52. 56. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht / *p. 2. c. 21. n. 42. 43. 44. & 45.* Ex quibus è contrario sequitur, si alicubi lignorum 6
foret copia & pastuum inopia, majorem hujus, quàm sylvarum, curam habendam Magistratui. Et sicut is, prout dictum, in cura ligno- 7
rum respicit ad interesse illorum, quibus jus pascendi in sylvis competit, ita si quis alius jus venandi in iisdem haberet, etiam illius habet rationem, majorem quidem utilitatem & necessitatem publicam præferendo, sed quoad fieri potest, absq; damno venationum domini: qui tamen, si necessitas lignorum conservandorum posceret, etiam feras certâ sylvarum ab omni pastu munitâ parte expelli, quò minus depascendo arborum plantis nocerent, haud haberet, quod ægrè posset ferre. *v. Meurer d. tract. p. 2. tit.* Was für und wie viel Beschwerde. *vers.* So ist es. Deinde venationum dominus propter jus venandi vel i- 8
pse rectè prohibet, si gaudeat jurisdictione forestali. *Meurer. supr. cit. loc. n. 3. Besold. thes. pract. voc.* Forst. *& d. consil. 3. c. 4. tit. 4. n. 9.* aut prohiberi per dominum juris forestalis curat, quò minùs sylvæ, vel alius juris pascendi dominus pecora in sylvam venatoriam pro lubitu immittat; tum ne omne gramen vel glandes pecora depascant & feræ non habeant, unde se sustentent, quàm ne pastu, absumptis arborum plantis, sylvæ incrementum impediatur, eaq; ferarum habitationi fiat minus idonea: sed certè, qui postremâ ducuntur ratione venationum domini, meminisse debebant, etiam se obligari, ut ipsas feras inde expellant eò usque, donec arborum plantæ in congruam & pastu ferarum non amplius corruptibilem magnitudinem excreverint, atq; sylva ferarum quieti apta sit reddita, ne secus destruant quod aliis conservandum præcipiunt, in quo hodiè ferè omnes peccant venationum domini. De cœtero hæc pastum prohibendi potestas domino ve- 9
nationum non æquis partibus contra quemcunq; competit, sed liberius (nisi publica pastuum necessitas aliud aut temperamentum ali-

quod ſuadeat) contra eos, qui paſtum habent jure incolatus: cùm e-
nim iſtud paſcendi jus incolis non aliter ſit quæſitum, quàm poſtquam
fruges & fructus ſunt collecti, *Covarruv. d. loc.* & verò ſylvæ venatoriæ
fructus non videantur percepti, usque dum ſylva ferarum habitationi
ſit aptata, conſequens eſt, quòd eò usq; pecorum paſtus propter ve-
10 nationem jure prohibeatur. Aliud dicendum de iis, qui jus pa-
ſcendi ſpeciali titulo ante jus venandi alteri quæſitum obtinent, niſi
quatenus venandi jus non ad privatam, ſed quaſi publicam utilitatem
(veluti ſi Regali jure competat) habeatur, cùm nemini liceat in
ſuam privatam utilitatem jus alteri quæſitum mutare aut facere de-
terius, *arg. l.15. §.6. & 7. ff. de uſufr. Frider. Mindan. de proceſſ. mand. &*
11 *monit. lib.2. c.41. n.1. & 19.* Unde è contrario patet, ſi paſtus, et-
iam ſpeciali jure competens, nequicquam reddatur deterior, ſed
remaneat ſufficiens, veluti ſi venationis dominus (uti quidem in o-
mni caſu licitæ paſtûs prohibitionis ea moderatio ſervanda) in qui-
busdam tantummodò ſylvæ partibus paſtum impediret, ut reliquæ
partes adhuc abundè ſufficerent, quòd tunc nihil ſit, quare venatio-
nis domino invidendum id, quod ipſi prodeſt, & alteri non nocet,
12 *v. l.16. ff. de uſufr. & ſupr. §.7. n.6.* Tandem ipſe ſylvæ dominus eô-
dem, quo dominus venationum, potitur jure, ut liberius ad ſuam pri-
vatam utilitatem poſſit eò usq;, donec ſylva incremento confirmata
ſit, impedire illos, qui jure incolatus paſtum in ſylva exercent; ceu quia
is paſtus collectis demum fructibus competit, ſylvæ autem fructus do-
mino non videantur quæſiti, donec ea ad uſum lignorum fuerit con-
firmata: Eum quoq;, qui jus paſcendi ſpeciali habet titulo, non va-
let dominus ſylvæ prohibere, niſi itidem ſervato prædicto modera-
mine (quod haud immeritò etiam priori caſu incolis indulget) quo
fiat, ut jus paſcendi nil reddatur deterius: cùm aliàs neutiquam ſit in
ipſius poteſtate jus alteri in ſuo fundo legitimè conſtitutum mutare
vel diminuere aut facere deterius, *d. l.15. §.6. ff. d. uſufr. Frider. Min-*
13 *dan. d. loc.* Quòd verò tam venationum quàm ſylvæ dominus ce-
dere opus habeat publicæ neceſſitati, ſi ea paſtum ampliorem exigat,
jam ante dictum eſt, extendendum quandoq; etiam illuc, ſi jus ve-
nandi jure regali competeret: quippe quia duabus, quantumvis pu-
blicis, neceſſitatibus concurrentibus præferenda ſit illa, quæ major
eſt, quæq; directò & magis principaliter publicum intereſſe concer-
nit,

*nit; c. 3. X. de postulat. Prælat. Klock. tom. 3. consil. 149. n. 270. Francisc. Nig. Cyriac. controvers. forens. lib. 4. controv. 624. n. 13. Gylman. Symph. Suppl. Cam. tom. 1. p. 1. tit. 3. vot. 3. n. 12. 13. pag. 221. Post. resolut. Caus. Civil. 104. num. 33. 34. 35.*

## §. XIV.

REvertimur ad reliqua, quæ ex diversis ordinationibus supersunt, 1
Principum instituta, quibus cultum & conservationem lignorum
promovere studuerunt; inter quæ se offert lex, quâ in tali plantarum
schola non permittitur, sicut gramina secare, ita nec folia arborum
fruticum & plantularum virentia pro pecorum pabulis colligere, das
Laub-streiffeln / *v. Ordin. Hassiac. Mauritii de anno* 1593. *Ludovici*
*de anno* 1617. *& Caroli de anno* 1683. *in verbis:* Weil dasselbig (nem-
lich das Laubstreiffeln) in dem jungen Holtz schädlich ist / soll dassel-
big abgeschafft und nicht gelitten werden. *add. Seckendorf.* Teutsch.
Fürsten-Staat / *part. 3. c. 3. Regal. 6. §. 8. & 10.* eaq; res tam nociva 2
sylvis visa fuit Duci Saxo-Gothano, ut subditis suis non reliquerit fa-
cultatem capras possidendi, etiamsi easdem non vellent pascere in
sylvis, sed in stabulis pabulare. Verba statuti sunt: Derer Orten a-
ber / da man wegen des Walds ihnen keine Hude verstatten kan / sol-
len auch gantz keine (sc. Ziegen / de quibus ordinationis ille para-
graphus conceptus est) geduldet werden; dann obgleich die Leute
dieselbe im Stall ernehren wolten / so thun sie doch mit Laubstreiffeln
und Sommerlatten abschneiden im Wald desto grössern Schaden /
*v. Klock. de ærar. lib. 2. c. 2. n. 70.* Hieher gehört auch nicht unbillich 3
propter identitatem rationis, wann an etlichen Orten / wie in Hes-
sen bräuchlich / die Unterthanen aus dem Gesträuch das Gereisig
mit den Blättern abhauen / an Gebündlein zusammen binden / und
durch die Sonn dörren / umb des Winters Schaaf- Ziegen- und an-
der Vieh damit zu füttern; so nicht in jungen Gehäuen / sondern in
andern Gepüschen zu verstatten ist.

## §. XV.

POrrò pro cultu & conservatione plantarum sequentia in ordina- 1
tione Marburgensi reperiri licet statuta, veluti artic. 33. Sollen
die Unterthanen und Hirten / so an oder in den Wäldern hüten / kei-

ne Feuer in die Bäume oder Wälder machen/ damit solche nicht dardurch angezündet/ und das Holtz (præsertim novellæ plantulæ) verdorret werde/ bey Straff 10. Gulden: quod idem nunc sub pœna 2. 3. 4. aut 5. aureorum, vel etiam carceris, interdictum novissimâ Ca-
2 roli, Hassiæ Landgravii, constitutione de anno 1683. Non minùs eam ob causam prohibendi sunt, qui propè sylvam prædia vel prata possident, ne in stipulam suam vel spinam, ejus comburendæ causâ, ignem die ventoso immittant, aliove modo in culpa sint, ut ignis ad sylvam queat procedere & plantulas novas torrefacere, *v. l. 30. §. 3. ff. ad L. Aquil. Exod. c. 22. v. 6. Ordinat. forest. Luneburg. de anno* 1678. *cap. 2.*
3 §. 2. 5. 6. 7. Deinde eâdem ordinatione Marburgensi, plantarum non deprimendarum gratiâ cavetur, ut præcludantur viæ privatæ per sylvas ducentes, in quam rem verba articuli 35. hæc sunt: Sollen die Wege / welche durch die Wälde gehen in die gehägte Oerter und Wildfuhr/ vergraben und Hägemal darbey gemacht werden/ daß Niemand durch die gehägte Oerter fähret / bey Straff 5. Gulden. Ejusq; prohibitionis æmula est Ordinatio forestalis Lüneburgica de anno 1678. *cap.* 2. §. 14. 15. 16. insuper postellorum positionem volens, quibus non minùs viarum prohibitio significetur, quàm earundem u-
4 sus sit præclusus, Weg-Weiser und Schlag-Bäume. Denique eâdem de causa, ut novellæ plantulæ vel citiùs excrescant, vel non extirpentur, interdicitur subditis, aut certè libera in suo potestas restringitur, ne avium capiendarum causâ virgas circumflexas habeant in sylva, Schneisse/ Sprenckel/ oder Thonen: neve ligna ad comburendum, Leseholtz/ colligant, aut folia autumno in hyemem inclinato decidentia in usum stramentorum legant, quia ad ligna foliave colliganda, decipulaq; avibus facienda, plantarum frondes contingit succidi & extirpari, nec non variis viis deprimi, insuperq; fertilitatem
5 sylvæ impediri, ceu cujus solum folia valdè stercorant. Plura similia videre licet ex prædicta ordinatione Hassiaca Caroli de anno 1683. rubr. von Hägung und Ersparung des Holtzes. nec non ex Ordin. forest. Lüneburgica de anno 1678. cap. 2. ubi §. 3. & 4. etiam cavetur, ne quis effossione cespitum, aut gramina secando, arando, vel alio simili modo corrumpat arborum radices, utq; eum in finem, dum novellæ arbores plantantur, relinquatur ab aliis arboribus minimùm decem pedum spatium, quò minùs terram fodiendo

do radices earum tangantur, aut iisdem necessarium alimentum subtrahatur.

# SECTIO III.

## De impedimentis plantationum ex qualitate locorum.

§. I.

HActenus de plantatione, cultu & conservatione lignorum à 1
Majestate præcipiendâ, locisq; desolatis in arbusta & vineas convertendis; nunc sciendum, non in quolibet loco, vineis arbustisve instituendis idoneo, licere vites arboresve plantare, sed aliquando locorum qualitatem, quâ privato hominum commercio exempti sunt, obstare, *v. Class.4. Sect.2.§.6.* quandoq; fundi dominum, etiam volentem, in suo à Majestate, ex publicæ utilitatis vel necessitatis ratione, prohiberi, aut saltem eidem licentiam plantandi restringi: nonnunquam etiam jus & interesse vicini, propriumq; pactum liberæ plantandi licentiæ impedimento esse. Ita prope propugnacula non 2
est permissum, sylvam, hortum, aut vineam plantare, ne hostis ad suam commoditatem lignis contra propugnaculum utatur, *Iudic.c.9. v.48. & seq. II. Maccab.c.4.v.41. Deut.c.20. v.ult. Theodoric. discurs. politic. de munition. & propugnac. membr.ult. quæst.17. & quæst.1. membr.2. it. quæst.3.n.5.* vel eidem facilis accessus & via propugnaculum improvisò circumsedendi suppeditetur, impedito custodum seu vigilum prospectu, hostique occasione subministrata exeuntibus insidiandi, & custodes suos in vineis habendi ad explorandum fortalitii & obsessorum statum, *Iudic.c.21.v.20. I.Sam.c.23.v.15. & seq. Theodoric. d.loc.*

§. II.

NOn miranda est hæc prohibitio: cùm enim publicæ utilitatis & 1
necessitatis ratio adeò potens sit, ut cujuscunq; privato commodo anteferatur, *v. Miscell. jur. quæst.2.* & publicæ fabricæ inchoandæ gratiâ domus privatorum jure diruantur, *l. 9. C. de oper. public.* prosterniq; jubeantur quævis opera privata, quæ mœnibus vel publicis o-

peribus ita ſociata ſunt & cohærent, ut ex iisdem incendium, vel inſidias urbs reformidet, aut anguſtentur ſpatia platearum, *l.* 14. *C. de oper-*
2 *rib. publ.* certè eò minus aliqua ſupereſſe poteſt dubitatio, quin arbores vel arbuſta prope propugnacula conveniat extirpari, ſi quoquo modo damnum aut periculum inde metuendum ſit, ceu quia fortalitiorum maxima eſt utilitas publicusq; favor, quorum ope contra incurſiones hoſtium tutæ ſunt fortunæ, ſalva bona, libera & ſoluta à periculis reliqua, *Melch. jun. quæſt. polit.* 64. *verſ. Pro his contra.* quibusq; ſi de cœtero vera in Deum adſit fiducia, hoſti eò faciliùs præcluditur liber tranſitus: itemve in- & excurſiones, *arg. II. Paral. c.* 16. *v.* 1. *Micræl. Synt. hiſt. lib.* 1. *Sect.* 3. *q.* 2. *ibi: contra Syrorum & Arabum irruptiones per* CIↃIↃ *ſtadia vallo firmavit robuſtiſſimo.* indeq; per eadem facilior eſt defenſio tum prædiorum frugiferorum circumjacentium, pagorum itidem ac villarum, quùm ipſius urbis, *II. Paral. c.* 14. *v.* 7. *c.* 8. *v.* 3. *c.* 11. *v.* 5. *& ſeq. Hippol. à Collib. de increm. urb. c.* 6. *ibiq; Naurabt. lit. b.* ut & ideò Scythæ, eam in propugnaculis ſecuritatem benè perpendentes, miſerint Dario hoſti cum ſagittis avem, murem & ranam, indicaturi nunquam Dario occaſionem adfuturam pugnâ aliquâ campeſtri, ſed tantummodò, ſi vellet, in ſuis fortalitiis ſe vincendi, & tunc fore, niſi tanquam avis quiret ſubvolare in cœlum, aut ut mus ſubire terram, vel ut rana inſilire paludes, ut ſagittis cum omni ſuo milite
3 conficeretur, *Micræl. Synt. hiſtor. lib.* 1. *Sect.* 4. *quæſt.* 7. Quæ verò maneret me difficultas, ſi arbores prope propugnaculum poſitas, eò quòd eidem damno & periculo eſſe queant, juſſu Magiſtratus excidi fas eſt, *Naurabt. ad Hippol. de Collib. de increm. urb. c.* 3. *lit. e. in fin* eodem jure dicere, nec plantari quidem prope propugnaculum arbores debere, & plantationem à Magiſtratu impediendam eſſe, ſi periculum aliquod damnumve inde foret metuendum, *l.* 3. *ff. de operib. publ. ibiq;*
4 *Bartol.* Plus enim eſt id quod factum, plantatum, vel ædificatum fuit, deſtruere, extirpare aut proſternere, quàm ne fiat, plantetur, ædificetur, prohibere, & verò non debet, cui plus licet, quod minùs eſt, non licere, *l.* 21. *ff. d. R.I.* & cui conceditur quaſi jus agendi ad deſtruendum & extirpandum quod plantatum eſt, eidem quoque exceptionem ad impediendam plantationem nondum factam competere, multò magis erit dicendum, *l.* 156. §. 1. *ff. de R.I.* videturq; eſſe in dolo, ac proinde eidem doli exceptio obſtare, qui fundum plantationi

tioni arborum destinat, quem iisdem vacuum mox redditurus est, *arg. l.* 173. §. 3. *ff. de R.I.*

§. III.

NOn tamen prædictæ rationes efficiunt, ut omnis omninò arborum plantatio prope fortalitia sit omittenda, sed tantummodo ut eadem restringatur: Quid enim obstabit, ne non una vel altera arbor hîc illîc plantetur, prospectui nihil detrahens, neque insidiis viam aperiens? In ipso duntaxat vallo ea res periculosa quibusdam videtur, eò quòd, si propugnaculum tormentis majoribus petatur, integræ sæpe arbores grandioresve rami dejiciantur, unde militum vallum defendentium vulnera & cædes, *II.Sam.c.* 18.*v.*8. Ast ego imminente periculo excisione paucarum arborum facilè metum averti, & interim arbores aut frugiferas aut voluptuarias ad valli ornatum aliasve commoditates tolerari posse putaverim: de cœtero parùm solicitus, an id, quod ex ruina arborum & ramorum m tuendum est, periculum per allegatum locum Samuelis solidè demonstratum sit, cum per se illud pateat, & insuper prædicta demonstratio non penitùs ratione destituatur: Etiamsi enim magni nominis suo tempore Theologus mihi aliquando objecerit, inferri quidem ex cit. textu Samuelis, sylvas prælio dimicantibus damnum dare posse & dedisse, at non unicè eo modo, quo id contigisse ante traditum est, quia istud periculum etiam ex insidiis in sylva positis, aliôve modô potuerit accidisse, neque præcisè de certo aliquo modo constet, quo sylva plures homines consumserit: tamen verisimilius est, ipsarum arborum dejectione homines fuisse conquassatos, quàm per insidias in sylva positas occisos, quia postremo casu nihilominus telis & armis occisio contigisset, quod verò expresè per clara verba negatur, *sylvam plures consumsisse quàm gladium*, nisi fortè hæc locutio sit tropica, indigitans plures insidiis quàm aperto prælio periisse. (2) Ex præced. vers. 6. quodammodò videtur, ac si hostes occisi jam ante sylvam occupaverint, & dum victores accessissent, conflictus armorum in ipsa cœperit sylva, ut iterum sit verisimile, non insidiis, quas ipsi devicti potiùs aggressoribus struere valuissent, sed arborum dejectione mortem accidisse illis ipsis, qui sylvam occupaverant. (3) Si quis vellet opinari occisionem peractam sylvæ succensione, veluti Crœsus cum Cyro belligerans & in

prælio terga vertens ſylvam, ne hoſtis inſequi poſſet, ſuccendit. *Micræl. Synt. hiſt. lib.* 1. *Sect.* 4. *quæſt.* 2. rectè nihilominus facta foret ad periculum poſitarum in vallo arborum illatio, quatenus ex earum ſuccenſione vicina fortalitii opera, totaq; ipſa urbs damnum reformidant. (4) tam non conſtat certò, inſidiis homines illos fuiſſe occiſos, quàm quod dejectione arborum id acciderit, & tam hoc quàm illud poſſibile ac contingere ſolitum eſt, ut textus ille, ſi non præcisè, ſaltem veriſimiliter intentionem probet.

§. IV.

1 UTut quæſtio, ſi jam ante propè fortalitium poſteà extructum horti & arbuſta exiſterent, an ſtatim, nullo præſenti periculo imminente, delendi ſint horti & arbores excidendæ, potius videatur pertinere ad Claſſ. 4. Sect. 18. §. 39. tamen hæc ipſa inciſionis materia præbet quaſi à poſteriori aliquod argumentum prohibitioni plantationis, *v.* §. 2. *hîc n.* 3. ideoq; eam in hoc loco ſubnectere placuit. Et quidem apparet, ac ſi hæc quæſtio affirmanda ſit, eò quòd horti aliave arbuſta hoſti ſuppeditent viam improvisò accedendi, ut poſtmodum tot arbo-
2 res ſuccidere non ſtet facultas. At verò iſte metus prohibendi cauſam continet, quò minus horti plantentur, non autem efficit, ut ſtatim, qui ſunt, delendi veniant, haud expectato præſenti aliquo periculo. Etiamſi enim horti & arbuſta in cauſa eſſe poſſint, ut diem & horam, quâ hoſtis appropinquaturus eſt, præcisè ſcire nequeas, tamen in genere imminens periculum, & hoſtium adventum vix ignoraveris, cùm tantus exercitus occultari non poſſit, neq; facilè hoſtis intentio ita ſecreta haberi, ut providenti Politico, qualem fortalitii gubernatorem eſſe oportet, non veriſimiliter ex variis circumſtantiis de ea conſtet, adeoque nunc excidendis innumeris arboribus, vel unicus ſufficiat
3 dies, **viele Hände machen leichte Arbeit**: Non ergò propter metum vanum tot fructiferæ arbores (quæ vita hominis dicuntur, *Deut. c.* 20. *v.* 19.) ſtatim cædendæ *l.* 7. §. 4. *verſ. neq; ignis eò uſq;. & verſ. quod ſi nullo. ff. quod vi aut clam.* ſed, velut in aliis caſibus, ubi non eſt eadem ratio impedimenti utroq; tempore, facta tenent, quæ non poterant fieri; ita etiam arbores, quæ legitimè & utiliter plantatæ ſunt, tolerari queunt, utut talis caſus extiterit, unde ab initio plantari non potuiſſent, *l.* 85. §. 1. *ff. de R. I. c.* 37. *eod. in* 6. *l.* 40. §. 2. *ff. de V. O. l.* 8. §. 1. *l.* 11. *ff. de ſervitut. c.* 16. *X. de Regular. c.* 19. *X. de Iur. Patron.*

§. V. Si

## §. V.

SI verò tempore imminentis periculi ex ea parte, quâ hostium adventus metuitur, arbusta exciderentur, & reliqua manerent salva, an ex publico, h.e. omnium civium collatione, pretium dominis oporteat refundi, quæritur? Sanè, si post fortalitium extructum & prohibitam arbustorum plantationem contra prohibitionem quis venerit plantando arbustum, sibi imputabit damnum, nec pretium ex publico recipiet, *c.2.χ. de constit.* nisi & reliquorum civium æquè illicitè plantati horti, vel arbusta mansissent salva, ut exceptio & replicatio doli pari passu ambularent, & sicut illa actionem, ita hæc exceptionem meritò summoveret, *l.2.§.15. ff. ne quid in loc. public. l.7.§.3. ff. quod vi aut clam.* 1

2 Imò cessabit pretii refusio, quantumvis prohibitio non esset à Magistratu expressè facta, si modò post extructionem fortalitii arbusta fuissent instituta, quia ipsâ fortalitii constitutione censentur jam omnes ædificationes & plantationes prohibitæ, ex quibus fortalitium damnum aliquod metuendum habet, *supr.§.1.2.3. hîc.* ut non immeritò, qui post fortalitium erectum propè illud ædificant, plantant, aliudve opus construunt, cogitare possint ac debeant, facilè posse evenire, ut ingruente bello ea opera destruenda sint, qui ideò, si nihilominùs tale quid fecerint, quodammodò voluntate suâ id periculi suscepisse videntur, indeq; habent quod sibi imputent, *l.203.ff. d. R.I. c.86. eod. in 6.*

3 sicuti propterea, & quia insuper desertâ patriâ ad hostes defecerat, neque civis amplius habendus erat parens, repulsam tulerunt hæredes Julii Decama, in suprema Frisiorum curia æstimationem excisi horti damniq; resarcitionem petentes, *vid. Sand. decis. lib.5. tit.7. defin.4.*

## §. VI.

1 ASt si arbusta, quæ ante prohibitionem aut fortalitii constitutionem fuerunt plantata, & hactenus tolerata, nunc forent excisa, nihil est quod dominis eorum queat imputari, adeoq; de refundendo pretio quæstio expedita non est: placet eo casu affirmativa, nimirum quod damnum ex publico reparandum sit, 2 quia (1) jure naturæ æquum, concivem cum jactura concivis non debere locupletari, & verò hîc quod utilitatis caperet is, cui hortus excisus, id quoq;

sentiret concivis cum jacturâ concivis qui damnum passus est,
3 (2) quia civitas navis quædam est, in qua omnes navigant cives: quemadmodum ergò jactu facto per contributionem eorum, quorum merces servatæ sunt, unius damnum resarciendum, ita etiam, si ad liberandam civitatem quidam ejus incolæ quid amiserint, id ex publico erit compensandum, *Schnobel. disp. ad ff. 9. th. 10. in f. Struv. Synt. Civ. Exerc. 20. th. 27. in f. Hahn. ad Wes. ff. de L. Rhod. verb. æquissimum. in*
4 *f. Beier. ad Schnobel. disp. feud. 3. th. 14. verb. nisi refuso pretio.* Reponunt diversitatem inter jactum mercium de navi & præsentem casum, quòd in jactu mercium omnium vectorum adsit voluntas, hîc non item: & porrò, quòd in hoc, de quo quæritur, casu tota civitas, cujus amore quilibet civis tum vitam, quùm multò magis levem bonorum jacturam parvi pendere debet; jactu autem mercium particularis saltem societas à periculo liberetur, & unus alios servet, quibus nullo speciali vinculo obligatus est, velut civis concivi seu civitati, *v. Gæhaus. part. 1. peric. 4. quæst. 28. circ. fin. add. Iudith. c. 13. v. 24. & 25. Cicer. pro Sext. p. m.*
5 *13. Micræl. Synt. histor. lib. 1. Sect. 4. q. 12. in f. lib. 2. Sect. 2. q. 5. p. 249. in f. & 250. & q. 7. pag. 251.* Respondeo etiam nostro casu, si fieri possit, consilia communicari & omnium consensum expressum requiri. *Schnobel. d. disp. 9. th. 10. verb. communicato consilio.* sin fieri nequeat, omnium civium tacitum consensum præsumi, (1) quia quilibet id, ex quo ipsi lucrum accidere vel damnum averti potest, creditur velle, *l. 1.*
6 *pr. ff. de autor. tut. l. 66. ff. de solut. l. 2. ff. de negot. gest.* (2) quia quilibet civis ab initio, dum in civitatem assumptus est, ad contingentia communia onera & lucra in genere expressim, & sic ad specialia tacitè, & quidem juratò se adstrinxit, eoq; ipso omnium suorum bonorum dominio in eum eventum se abdicavit, & eadem Reipublicæ sive dominio sive administrationi pro publicâ necessitate reliquit, *v. Miscell. jur. quæst. 2. n. 70. & seq.* atq; ideò voluisse censendus est, ad quod, si præsens fuisset, jure potuisset cogi, cùm etiam præsens frustrà contradixisset, *l. 26. ff. de R. I. l. 13. §. fin. ff. ad SCt. Vellej. l. 46. pr. verb. ubi ex re. ff. de O. & A. l. 44. ff. ex quib. caus. major. Gail. 1. obs 13. n. 3.* quibus casibus citatio non videtur necessaria, quæ tamen aliàs species defensionis est & juris naturalis. *Wesenb. π. de in jus voc. n. 13. vers. Ex-*
7 *cipio tamen illa.* imò nec in jactu navis ubique expressus omnium vectorum consensus præcisè requiritur, sed itidem tacitus, infirmior &

ex

ex solâ lucri quærendi vel damni avertendi cupidine præsumptus sufficit, *v. Struv. Synt. Civ. Exerc. 20. th. 17.* aut si vector navem conducendo se obligasse, indeq; ex conducto teneri videatur, *Struv. d. Ex. 20. th. 24. Schnobel. d. disp. 9. th. 9.* idem tamen modò assertum de civibus. Altera diversitas verbo refellitur: Majus beneficium conferenti mi- 8
noresne gratias repones? Non hîc solus civis, sed omnis sive quilibet fuit obligatus vitam & bona pro salute communi perdere, *v. Miscell. jur. quæst. 2. n. 74. & seq.* & vel unus protestandi contra horti sui excisionem non injustam haberet causam, donec à concivibus pretium fuerit exsolutum, *arg. l. 171. ff. de* R. I. nisi moræ periculum foret considerandum.

## §. VII.

NIhil etiam in contrarium moveor per illam plenitudinem pote- 1
statis, quâ in nostro casu damnum non esset resarciendum, si Princeps eâ vellet uti, *v. Gail. 2. obs. 56. n. 12.* quia (1) non vertitur quæstio, num Princeps ad refusionem teneatur, sed an omnes cives ad ferenda communia damna proportionaliter sint obligati. (2) quia nulla potestas Principis agnoscitur, nisi quæ se rectè habet secundùm justitiam & æquitatem: Sanè alia, quæ ultrà eam procedit, potiùs abusus est & facti, impunibilis quidem in hac terrâ, sed Deum habens ultorem, *v. Miscell. Iur. quæst. 2. n. 1. 2. & 28.* Imò neq; consultum puto, 2
vel ex ea plenitudine potestatis, si quæ posset competere, vel ex aliis dissentientium rationibus, refusionem damni abnegare, aut eo jure, si quod foret, uti: cum eo ipso futurum sit, ut cives omnes, ceu dubii singuli quem damnum secuturum esset, ad deditionem quàm defensionem propugnaculi propensiores, gubernatorem precibus & suasionibus ad deditionem erecturi, aut petito frustrati facilè rebelles exstituri sint, propugnaculi defensionem deserentes; qui e contrà, spe refusionis damni ex publico, jacturam suarum rerum faciliùs patientur, & ad persistendum in bellicis sudoribus promptiores erunt, sicut experientia testata est, quando in anno 1672. Civitas Gröningensis ab Episcopo Monasteriensi obsidione premebatur: Cùm enim plurima ædificia per ignem injectum essent absumpta, cives tædio damni volebant deditionem urbis, ast prudentiâ Gubernatoris, Domini de Ravenhaupt, qui quosdam propter proditionis suspicionem in pœ-

nam mortis abripiebat, reliquis autem resarcitionem damni pollicebatur, rursus tantoperè fuêre erecti, ut Monasteriensis Episcopus cœpto desistere habuerit opus.

## §. VIII.

1 PORrò nequicquam contrariam sententiam juvant, *l.49. §.1. ff. ad L.Aquil. l.3. §.7. ff. de incend. ruin. naufr. l.7. §.4. ff. quod vi aut*
2 *clam. it. l.3. ff. & l.14. C. de oper. public.* In prioribus enim tribus textibus (qui sibi invicem non obstant, si dixeris, diruentem vicinas ædes non teneri, si vel jussu Magistratus, vel aliàs ex justo & sufficienti metu id fecerit, secus verò, si justus metus nullus adfuerit) nihil habetur de communi contributione in argumento L.Rhodiæ fundata, sed tantummodò de actione L.Aquiliæ, interdicto quod vi aut clam aut actione ex edicto Prætoris competente, vel non contra eum, qui ædes dejecit: quo ipso verò non excluditur communis illa ex L.Rhodia contributio, sed eadem & hoc casu potiùs vendicat locum, *Gail.2. obs. 22. n. 4. Sand. decis. Fris. lib. 5. tit. 7. def. 3. Brunnemann. ad d.l.49. §.1. ad L. Aquil. item ad d.l.7. §. 4. quod vi aut clam. & d.l.3. de incend. ruin. naufr.* atq; ex æquitate L.Rhodiæ peti potest generali istâ actione, quæ si nulla nominatim lege aliquâ prodita est, ex variis causarum figuris oritur, & toties competit, quoties dari actionem æquum est, *l.1. ff. de O. & A. Sand. d. def. 3.* vel etiam imploratione officii judicis, *Rosbach process. judiciar. tit.4. n. 52.* ut proinde nihil aliud ex his textibus liceat inferre, quàm quod L.Aquiliæ, & reliquæ prædictæ actiones non inveniant locum contra illum, qui ex justo metu hortum vel arbores excidit, aut excidi mandavit; non verò etiam, quòd contributio ex argumento L.Rhodiæ peti nequeat. Reliqui textus *in l.3. ff.*
3 *& l.14. C. de oper. publ.* partim loquuntur de casibus, quando quis ex æmulatione, aut scienter contra propugnaculi jam existentis utilitatem ædificavit vel plantavit, & sic habet, quod sibi imputet, *v. supr. §.5. hic.* partim verò ad præsentem casum non quadrant, sed saltem licitis casibus destructionem permittunt ac præcipiunt; resarcitionem tamen ex L.Rhodiæ ratione non respuunt, eamq; potiùs in omni casu æquam judicant, ubi vel ante fortalitii constitutionem, vel aliàs ab immemorabili tempore quis bonâ fide ædificium aut pomarium
4 habuisset, *Brunnem. ad d.l.3 ff. de oper. publ.* Atq; hanc ipsam æquitatem

tatem *add. l. 14. C. de oper. publ.* observavit Ludovicus Sextus, Hassiæ Landgravius piissimæ memoriæ, quando anno 1675. in locum domus pastoralis in Battenberg, quæ propè Principis ædem, habitationi Præfectorum destinatam, ab immemoriali tempore ædificata erat, & nunc ruinam minabatur, alia noviter extructa saltem in majori altitudine veteri areæ esset superposita: Tunc enim quidem Princeps propter impedimenta luminum & necessariæ in casum defensionis, aliave incommoda, quæ suis ædibus exinde acciderant, transponi domum pastoralem curavit in alium locum, at propriis impensis.

## §. IX.

EAdem fermè ratione, quâ publicæ utilitatis & securitatis causâ 1
arbores propè fortalitium habere non licet, etiam prohibendum est, ne quis hortulos murales sive pensiles (quales super arce Babylonia miraculosos, summam murorum altitudinem æquantes, multarumq; arborum umbrâ & proceritate amœnos laudat Q. Curt. *hist. lib. 5. n. 854.*) in aëre & super viam publicam plantare præsumat, si ob levem positionem casu queant nocere aut nimis prominentes deforment urbem, *Diether. supplem. Besold. voc.* Garten-Recht. Simi- 2
liter ex certa ejus publicæ utilitatis parte & necessitatis causâ non permissum ante ædes suas vitem aut arborem plantare, eamq; sepimento munire, si vel ipsâ arbore vel eo sepimento occupentur spatia platearum. Imò alicubi, utut nihil decederet platearum latitudini, nihilominùs ejusmodi plantatio est prohibita, ne inde urbs deformetur aut pestiferi veneni reformidet periculum, *v. infr. Class. 4. Sect. 18. §. 39. n. 7. add. Fritsch. opuscul. jur. publ. & priv. tr. 37. §. 12.* Porrò haud 3
concessum propè vias publicas taliter plantare arbores, ut hæ in illas impendeant, ramosq; vel radices extendant ac transeuntes quoquo modo impediant, *tot. tit. ne quid in loc. public. add. Reformat. Francofurt. part. 9. tit. 4. §. 10.* aut collapsæ viam occludant vel angustent, competente tunc interdicto sive de via publica reficienda, sive ne quid in loco publico, prout arbores pro derelictis fuerint habitæ vel non, *Cæpoll. de servit. urb. præd. c. 81. n. 9.* Unde quoq; in Ducatu Brunsuicensi & Lüneburgensi, eidemq; alternis vicibus connexo Episcopatu Osnabrügensi cautum est, ut non solùm arbores, earumq; rami ac radices per vias publicas se extendentes, quousq; iter facientibus plaustrove

trans-

tranſeuntibus impedimento eſſe poſſunt, ſed etiam arborum rami, ſepium vivarum frutices ac dumeta debeant excidi, quæ in vias ita impendent, ut ſolem impediant, quò minus viæ paluſtoſæ aquâve pluviâ inundatæ queant exſiccari; v. Fürſtl. Osnabrüxisch. Braunſchweig-
4 Lüneburg. Weg-Ordnung. *de anno* 1691. §. 5. *&* 12. Deniq; utilitatis publicæ ratione prohibetur jure Francofurtenſi plantatio ſepium vivarum (quæ arborum appellatione comprehenduntur) in vineis & agris oloriferis, in Kraut-Aeckern und Weingärten / quòd ſcilicet huic fructuum generi radicibus & umbrâ, aliisve modis cum damno publico noceatur, *v. Reformat. Francofurt. part. 9. tit. 4.* §. 5. *&* 11. *Beſold. theſ. pract. voc.* Hecken.

## §. X.

1 JUs & intereſſe vicini locum plantationis reſtringit, quando ob id leges in plantatione arborum certum ſpatium à confinio relinquendum determinant, *l. fin. ff. fin. regund. Reformat. Francofurt. part. 9. tit. 4.*
2 §. 1. 2. 3. 4. 5. & proinde ſi arbor adhuc foret plantanda, actione finium regundorum poterit præcaveri, ne plantetur intermiſſo legitimo quinq; (vel novem, quando eſſet de genere grandium & valdè ramoſarum arborum) pedum ſpatio, *d. l. ult. fin. reg. Roſin. de antiq. Rom. lib.*
3 8. *c. 6. tert. part. L. XII. tab.* §. 46. Sin verò jam plantata eſſet arbor, ut rami in alterius agrum, ſeu fundum frugiferum propenderent, competit interdictum de arboribus cædendis contra plantatorem, ut vel tollat arborem, vel pedes quindecim à terra altiùs coërceat, ne umbra vicino ſit damnoſa, *l. 1. §. 7. 8. & 9. ff. de arb. cædend. add. omninò Claſſ. 3.*
4 *Sect. 2. §. 5. n. 2. 3. & 6. Roſin. d. loc.* §. 48. aut ſi in fundum deſolatum & vacuum arbor impenderet, non quidem iſtud interdictum ſuppeditant jura, ſed ut vicinus agat jure non conſtitutæ ſervitutis, ſeu actione negatoriâ, jus alteri non eſſe arborem ita habere, *arg. l. ult. ff. de*
5 *arb. cæd.* ſicut & ita agendum volunt, quando arbor vento foret inclinata in alterius fundum, ut collapſa ſegetibus, vitibus &c. poſſet nocere, *d. l. ult.* vel hoc caſu damni infecti cautionem admittunt.
6 Etiamſi enim damni infecti ſtipulatio committatur, ſi vitio aut vetuſtate, non ſi ventorum vi, arbor in alterius fundum corruerit, *l. 24. §. 9. & 10. ff. de damn. infect.* tamen in præſenti caſu nulla eſt quæſtio, de arbore vento jam dejecta, ſed duntaxat incurvata, atq; ob id nunc

parcè

parcè radicata, quæ posteà levissimâ quâvis aliâ tempestate moveri, corrui aut dejici queat, adeoq; jam vitiosa censenda sit, ut insequens ruina non ex tempestate, sed nunc vitio arboris contigisse videatur, *d.l.24.§.9.& 10.l.43.pr.ff. de damn.inf.* cùm vitium rei v.g. ædium, arboris &c. id intelligendum, quod accidens extrinsecus infirmiorem eam facit, *d.l. 24.§.2. de damn. infect.* Deniq; si arbor in suis ædibus, h.e. urbano prædio esset plantata, ut rami in alterius ædes propenderent, præfato interdicto de arboribus cædendis tenetur plantator arborem à stirpe radicitùs, nec id solum quod superexcurrit, succidere, *l.1.§.2.& 9.ff. de arbor.cædend.* atq; non interest, num vicinus sit dominus ædium, an usufructuarius, an socius, cui nihilominus in solidum datur interdictum, *d.l.1.§.4.& 5.de arbor.cæd.* Porrò utile hoc interdictum competit, quamvis non rami arboris in vicini ædes propenderent, sed radices in illas mitterentur, quod utile interdictum vocatur quoq; actio in factum s. condictio ex lege, *nimirum l.1.C.de interdict. add.Cæpoll. de servit. urban. præd.c.81.n.5.& 6.* idemq; etiam tam radicum quàm ramorum ratione statuitur lege Francofurtensi, *v.Reformat.Francofurt.part.8.tit.13.§.1.* 7 8 9

## §. XI.

A St quæ ratio diversitatis jurium circa fundum frugiferum vel desolatum & ædes? Nimirum arbor in alterius ædes impendens, vel in easdem radices extendens, à stipite vel unà cum radice ideò cædenda est, ne noceat domui seu ædibus ratione pluviæ, neve radices incremento suo ædes conquatiant, aut labefactent; Ejus verò arboris, quæ in agrum impendet, sufficit ramos in altum coërcuisse, quia eo ipso præstitum, ne agro noceatur ratione solis terram intrantis, *l.1.§.8.ff. de arbor.cædend. Cæpoll. de serv. urb. præd.c.81.n.5.* Quæ ratio cùm cesset ratione fundi inculti & desolati, cui potiùs umbra quandoq; grata est, *l.17.pr.ff. de serv.urb.præd.* certè supervacaneum foret removere umbram nihil unquam nocentem, aliquando verò utilem: ut proptereà, quantumvis ager generali significatione denotet quemlibet locum in rure, in quo villa non est, aut ædificium, *l.27.& l.211.ff. de V.S.* in præsenti casu stricta & propria agri significatio, ceu prædictæ rationi congruens, tenenda sit, quâ ager est species fundi ad usum hominis comparata, *l.115.ff. de V.S.* qualis non habetur fundus incul- 1 2 3 4

tus & deſolatus, ac ratione cujus interdictum non datur, utpote quod locum habet ratione arboris *in agrum* impendentis, *l.1.§.7.ff.de arbor.cad.*
5 Quia tamen libertati aliquid decederet, ſi dominus fundi deſolati cogeretur pati, ut arbor in eum impenderet, æquum eſt dari actionem negatoriam, quâ contendatur jus non eſſe arborem ita habere, *arg. tit.*
6 *ff.ſi ſervit. vindic.* Quibus traditis haud diſſentanea eſt Ordinatio Francofurtenſis, quâ in confinio ad vias publicas permiſſum arbores ſepesq; vivas plantare nullo ſpatio relicto, *v. Reformat. Francofurt. part. 9.tit.4.§.9. Beſold.theſ.pract.voc.* Hecken. ſaltem tamen, ut neq; umbra in viis paludoſis, aquâve pluviâ inundatis impediat exſiccationem, nec rami aut radices obſtaculum iter facientibus moveant, aut plauſtro transvehentibus, *v.ſupr.* §.9.*n.*3.*hic.*

## §. XII.

1 PRædicta jura obtinent præcipuè, ſi legitimo ſpatio intermiſſo plantatio fuerit facta, neq; finium regundorum judicio impedita, *arg. l.ult. ff.fin.reg.* æquè tamen pertinent ad illos caſus, quando quidem ad legitimum ſpatium, vel ultrà, arbor fuiſſet plantata, & verò poſteà vel radices in alterius ædes excreſcerent, vel arboris rami incremento ſuo in alterius ædes aut agrum ſeu fundum ſe porrigerent, aliôve modô vicino nocerent, *l.1.C.de interdict. Cæpoll.de ſerv.urb.præd.c.*81.*n.*
2 2.*&* 3. *Malcomeſ. ad Weſenb. π. de arbor.cædend.* Neq; obſtat, quod ſupra §.4.*n.*3. dixerim, arbores ſemel legitimè & utiliter plantatas tolerandas eſſe, licet caſus extiterit, unde ab initio plantari non potuiſſent: Hoc enim effatum non abſolutè & infinitè intelligendum, ſed eò usq; donec non damnoſæ futuræ ſint arbores fortalitiis, ceu quod damnum non eſt perpetuum & abſolutè ac neceſſariò contingens, ſed accidentale, ut arbores, quamvis in eo ſtatu ſint, ut nocere poſſint, tamen de præſenti non noceant, ſed demum caſu contingente; Hîc verò, quamprimùm arbor in eo ſtatu eſt, ut radicibus vel ramis damnum dare poſſit, idipſum ilicò præſtò eſt perpetuum ac durans, ideoque ſtatim arbor coërcenda vel ſuccidenda, ſicut etiam ſuperiori caſu, quamprimùm incipit periculum ac fortalitium damnum metuendum habet, ſuccifio jure fieri, neq; ultrà patientiæ æquitas, majori æquitatis
3 ratione ſuperata, ſe porrigere poteſt: cùm illud æquitatis dictamen, quo quis alterius commoda promovère obligatur, admittat

con-

conditionem possibilitatis absq; proprio incommodo, *v. Miscell. jur. quæst.* 3. & ea quoq; constet judicibus admirabilis singularisq; potestas, (quam quidem ego tantoperè non miror, si promissio utut generalis, secundùm ejus temporis statum meritò intelligenda sit) ut possint ad æquitatem reducere, sermonemq; generalem & indefinitum trahere ad futura, quando ea, quæ stipulationibus quoq; & pactionibus promissa, aut singulari privilegio concessa sunt, tractu temporis, seu ex postfacto ultrà contrahentium vel concedentium cogitata, crescerent in infinitum & redderentur valdè iniqua ac præjudicialia; quantò ergò magis, si nulla pacta, nullæ concessiones vel promissiones intervenerint? *vid. Cæpoll. de servit. urb. præd. c.* 50. *n.* 5. *& seq. Menoch. consil.* 156. *n.* 9. 10. 34. *Klock. tom.* 3. *consil.* 149. *n.* 305 *&* 306. *junct. n* 86. *Besold. part.* 5. *consil* 239. *n.* 21. 22. *consil.* 249 *n.* 15. 25. 29. *Ludvvel. orat. de clausula, Rebus sic stantibus:* apud quos simul invenire licet, quomodo aliqui hanc judicis potestatem admittant duntaxat in privilegiis, non etiam in contractibus. Nihil tamen huic, quam in præsenti paragrapho docui, sententiæ obstat dispositio Reformationis Francofurtensis, quâ non licet uni cohæredum, si hortus pomarius per successionem hæreditariam esset divisus, eâq; divisione quædam arbores ex medietate horti nunc in partis separatæ extremitatem conjectæ, succidere easdem aut ramos earum, quasi ex alterius fundo in suum impendentes, jamq; in eum statum redactas, ut non videantur legitimo à finibus spatio distare, *v Reformat. Francof part.* 9. *tit.* 4. §. 12 quippe ipsâ horti pomarii absq; ullâ reservatione spontaneâ divisione videtur cohæres interdicto de arboribus cædendis renunciasse, ut ideò jure teneatur arbores in eo statu relinquere, in quo erant tempore divisionis. 4

## §. XIII.

PORrò præfata jura ampliantur, ut locum inveniant non solùm in arboribus, sed etiam in vitibus, *l.* 1. §. 3. *ff. de arbor. cædend.* & sepibus vivis, quæ sicut aliàs, ita quoq; in præsenti materia arborum appellatione veniunt, plantandæ ideò (nisi jure Francofurtensi ad viam publicam §. 9. *n.* 2. §. 11. *n.* 6. *supr.*) non instar sepium in confinio, sed instar arboris determinato quinq; pedum spatio à finibus relicto, aut jure Francofurtensi anderthalb viertel einer Ruthen / & quidem sine 1 2

implantatione aliarum ramoſarum, vel radices nimis extendentium arborum, *arg. L.ult. ff. fin. reg. l. 1. §. 3. ff. de arbor. cæd. l. 3. per tot. arbor. furt. cæſ. Reformat. Francofurt. part. 9. tit. 4. §. 4. 6. 7. Beſold. th. pract. voc.* Hecken. *Coſt. de quot. & rat. quæſt. 46. n. 4. & ſeq.*

## §. XIV.

1 NOn tamen ſtatim ad judicium provocare opus habet ædium vel fundi dominus, ſed meliùs erit factum, ſi prius dominum arboris admonuerit, eiq; denunciaverit ut arborem vel radices coërceret aut ſucciderct: Quod ſi non fecerit, experiri interdictis, aliisve a-
2 ctionibus contra eum licet, velut præmonſtratum eſt. Sin verò adhuc damnum avertere foret contumax aut negligens, tunc demum ea etiam licentia ædium vel fundi domino jure prodita eſt, ut ipſe poſſit totam arborem in ædes impendentem, aut radices porrigentem, atq; ſic tam radices quàm ramos; ejus verò arboris, quæ in agrum ſeu fundum impenderet, ſaltem ramos, non etiam radices (ratione quarum nihilominus datur actio negatoria, *v. l 6. §. 2. ff. arbor. furt. cæſ. & ſupr. §. 10. n. 4. 5. & 9. hîc*:) ſuccidere, lignaq; ſibi habere: atq; ideò tunc demum defenditur interdictis eiq; ſuccurritur, ſi prævia denunciatione & actione conceſſo remedio uſurus ab arboris domino impediatur, non verò ſi ſtatim, & ſic privatâ autoritate, ad eam ſucciſionem proſilierit. *l. 1. pr. & §. 2. 6. & 7. ff. de arbor. cæd. l. 29. §. 1. ff. ad L. Aquil. Balduin. in L. XII. tab. c. 18. Cæpoll. de ſervit. urb. præd. c. 81. n. 3. & 4. Struv. de vindict. priv. c. 6. aph. 7. n. 4. Philipp. uſ. pract. lib. 2. Eclog. 13. n. 1. 2. 3. 4. add. omninò infr. Claſſ. 3. Sect. 2. §. 4. n. 2. §. 5. n. 5. Reformat. Wormatienſ.*
3 *libr. 6. part. 1. tit. 14.* vom Baum abhauen. Eoq; ſenſu actio negatoria, quâ contenditur alteri non eſſe jus radices ita immiſſas habere, competere videtur ad effectum interdicti, ut niſi dominus arboris radices adimat, vicinus eas queat excidere, dominusq; arboris prohibeatur tunc vim facere alteri adimere volenti, *Tabor. ad tit. arb. furt. cæſ. th. 23.*

## §. XV.

1 QUin verò etiam hodiè vel finium regundorum actio, ſi de arbore plantandâ quæſtio ſit, vel interdictum de arboribus cædendis ratione arborum plantatarum competere queat, ſive plantata fuerit arbor debito ſpatio neglecto, ſive eodem quidem obſervato, ſed arbore nihilo-

nihilominus in vicini prædium impendente, nulla me manet difficultas, modò prædii dominus iis remediis velit uti: Ast quando cœpta 2
fuit illa consuetudo, quà prædii dominus partem eorum fert fructuum, qui ex vicini arbore in suum cadunt fundum, consueverunt fundorum domini spe supercadentium fructuum lubenter tolerare arbores in prædia sua impendere, ut eâ tacitâ patientiâ in prædiis tam frugiferis, quàm incultis ferè universalis quædam servitus videatur constituta, & quasi pro parte fructuum vendita, nec soleat vel prædictum spatium, vel, eo etiam neglecto, aut aliàs arbore impendente, competentia interdicta, aliave remedia tantoperè attendi, quæ tamen haud forent abneganda, si quis iis debito tempore, antequam alteri diuturna possessio quæsita, maluerit uti.

## §. XVI.

EX dictis satis superq; apparet, quas multas incommoditates susti- 1
neant domini earum arborum, quas in confiniis, vel propè illa, plantârunt aut possident, ut nimirum teneantur easdem coërcere, succidere, aut id ipsum vicino permittere, vel eidem partem fructuum relinquere: inde est, quòd in casu meliorationum æstimationis, v. g. 2
si fundus feudalis rediret ad dominum, harum arborum aut nulla, aut saltem non tanta, quàm aliarum, habeatur ratio: sicuti & illarum, quæ 3
à se invicem non satis longo spatio plantatæ, atq; ob id inutiliores sunt. *conf. infr. Class. 3. Sect. 5. § 5. n. 2. & 3.*

## §. XVII.

DEnique proprium pactum & jus alteri in ipso plantatoris fundo 1
competens obstat liberæ loci ad plantandum electioni, propter constitutam aut competentem alteri servitutem talem, quæ arborum plantatione impediretur: ut ecce, si cujusdam fundus alterius fundo ita serviret, ne liceret domino in eo quid positum habere, & hic nihilominus sylvam, viridarium ibi sevisset, & labra, tenes, cucumellas (quarum significationem collige *ex l. 15. ff. de act. empt. ibiq; & ad l. 17. § 1. ff. si servit vindic. Gothofred. it. Calvin. Lexic. voc. Labra, voc. Lines. Cujac 10: obs. 15.*) in ea positas haberet, posset prædii dominantis dominus cum eo agere, jus non esse in eo loco ea posita ha-

 bere

2 here se invito, *l. 17. §. 1. ff. si servit. vindic.* Similiter, si cujusdam ædibus vel fundo servitus debeatur, *ne luminibus officiatur*, non potest quis plantatione arborum luminibus officere, imò nec solem eo ipso auferre, si loco prædii dominantis sol esset necessarius; secus si locus foret talis, in quo solem non esse gratum est, *l 17 pr. & §. 1. ff. de serv. urb. præd.* contra plantantem competente novi operis nunciatione, *l. 15.*
3 *ff. de serv. urb. præd.* Idem obtinet ratione servitutis, ne prospectui
4 officiatur, *l. 12. eod* non autem, si servitus altiùs non tollendi debeatur, quo casu nihilominus viridaria supra eam altitudinem queunt haberi, *d. l. 12.* cùm intersit inter ædificii positionem, & arborum plantationem: & etiam propterea, utut aliàs domino servitutis in urbano prædio eadem non utente debitor contrario facto libertatem sui prædii vindicet, hoc tamen non efficiat, aut consequatur arborum plantatione, sicut ædificii positione, *l. 7. d. t de serv. urb. præd. ibiq. & ad l. 12. Brunneman. Cæpoll. de serv. urb. præd. c. 27. n. 2 & seq. c. 36. n. 4 & seq.*

## §. XVIII.

1 CLariùs ostendam, quæ de servitute altiùs non tollendi dicta sunt: Eadem constituitur vel in genere, & respicit quaslibet commoditates exinde obvenientes, quod altius tollere non liceat, *Struv. Synt. Civ. Exerc. 13. th. 13.* vel in specie saltem ideò, ne altiùs tollendo officiatur luminibus, *l. 6. vers. veluti si ædes. ff. de serv. urb. præd.* ubi particulam NE non novam & diversam servitutem (velut *in §. 1. Inst. de serv. rust. & urb. præd. vid. Malcomes. ad Wes. π. de servit. urb. præd. n. 4. verb. differt tamen*) sed rationem, finem & effectum servitutis altius non tollendi significare subsequentia arguunt verba, quibus contrarium aliquod factum tantummodò servituti altiùs non tollendi opponitur, velut evincit subsequens l. 7. tale contrarium factum haud esse judicans plantationem arborum, quæ tamen pro tali facto esset, si distincta illa servitus, *ne luminibus officiatur*, intelligeretur, *arg. l. 17. eod.*
2 Pariter servitus, ne *luminibus officiatur*, constituitur vel in genere, ut nullo planè modo luminibus queat noceri, *l. 15. ff. de S. V. P.* vel in specie respicit certum modum, quo luminibus non debet fieri impedimentum, veluti ne altiùs tollendo luminibus officiatur, *l. 4. d. t. de*
3 *S. V. P.* Si in genere servitus altiùs non tollendi esset constituta, nulla superest dubitatio, plantationem arborum illi haud obesse, quia non

tam

tam eâdem, quàm ædificatione domus, muri aut parietis, quid tollitur in altum, sed arboris plantatæ incrementum naturale est, *l.7. & 12. ff. de servit. urb. præd.* Sin verò, vel *altiùs non tollendi servitus*, *ne luminibus officiatur*, vel servitus, *ne luminibus officiatur altiùs tollendo*, (ex quo perspicitur, quoad has species in effectu convenire servitutem, *altiùs non tollendi, & ne luminibus officiatur*, differre autem servitutem *altiùs non tollendi* in genere constitutam tam ab eâdem speciali, coincidente cum speciali *ne luminibus officiatur*, quàm à servitute, *ne luminibus officiatur*, generaliter constituta, & rursus hanc eodem modo ab illa) foret constituta, posset videri, plantationem arborum impediendam esse, quia luminibus sit nocitura; Ast contrarium puto verius, quia ejusmodi servitus est qualificata ad certum modum, nimirum ne luminibus officiatur altius tollendo, quod verò, ut suprà dixi, non fit plantatione arborum, *add. Cæpoll. de serv. urb. præd. c.27. n.3. c.36. n.3. Franzk. ad §.1. instit. de serv. rust. & urb. præd. n.17. Brunneman. ad l.7. & 12. ff. de serv. urb. præd.* Deniq; si servitus, *ne luminibus officiatur*, in genere esset constituta, ea demum plantationi arborum obstabit, ceu ob quam omne impedimentum, quocunq; modo procedat, removendum est, *l.15. & 17. ff. de servit. urb. præd. Franzk. d. loc.*

4 5

## §. XIX.

OCcurrit etiam jus pascendi, ob quod alteri competens non videtur fundi domino (de cujus privato jure & dominio saltem, non item de casibus publicæ utilitatis vel necessitatis, *v. Sect. praeced. §.13.* in præsenti sermo est:) libera esse sylvarum, arbustorumve aut vinearum plantatio: Quamvis enim sylvarum plantatione pascuis nil videatur noceri, sed eò utilior pastus effici, tamen non omnis sylva, præsertim cædua, donec eâ succisâ regerminatio cœperit durescere, *Meurer. Jagt- und Forst-Recht / part.7. Reg. Constit. art.72.* pascua est, *arg. l.30 §.ult. ff. de V.S.* sed multoties pastus in sylvis prohibetur ob varias causas, e.g. tempore glandium, hodie non ad fundorum vel pastuum, sed venationum dominos pertinentium, *v. infr. Class.4. Sect.3. §.19. n.3.* quibus perceptis, etiamsi amplius non videatur cujuspiam interesse gramen in sylvis depasci, *Wesenb. consil. 311. n.19.* aliæ adhuc supersunt justæ causæ prohibendi in sylvis pastum, veluti ne pecora caducam, sed subnascentem glandem, aut arborum teneras plantas depascant,

1 2

pascant, *Meurer. d. art.72. & supr. Sect. praced.* §.13. ne certis temporibus quieti ferarum fiat impedimentum &c. quibus non ubique ex
3 justa aliqua, sed multoties vel avaritiæ vel autoritatis per prohibitiones conciliandæ ratione Præfecti sylvarum tot hodie addere consueverunt, ut æquè habeant pastuum domini quòd invigilent, ne fundi ad pascua destinati in sylvas convertantur, quàm ne sylvæ pascuæ ad culturam frumentorum aut vini redigantur, *Klock tom.4. consil.70. n.62.*
4 *Frid. Mindan. de processs. mand. & monit. lib.2. c.41. n.19.* Atque ex eâdem pastus non impediendi causa etiam non permittitur in fundo serviente plantare vites vel instruere hortos arboribus consitos, sepibusq; conclusos, aut alio simili modo juri pascendi officere, *Klock. d. consil. 70, n.62. 63, 64. Frid. Mindan. d. loc.*

## §. XX.

1 AST, quid si jus pascendi competeret non absolutè, sed tunc demum, si prius fundi dominus ejusdem fructus collegerit? Tunc fundi dominum vinearum vel arbustorum institutione per indirectum servituti pastus obesse posse volunt, Covarruv. *pract. quæst. c.37.* Gail.
2 *2. obs.67. n.10 in fin.* sed id ego non absolutè affirmaverim: quamvis enim, sive jus pascendi taliter competeret incolatus sive servitutis jure, nulla habenda foret dubitatio, quin v.g. fundus incultus ad culturam frumentorum vel graminum; item prata ad agros: & hi ad illa possent reduci, *Carpzov. part.2. const.41. def. 3.* cùm eo ipso nullum pastui fieret præjudicium, sed duntaxat modus colendi agri in alium talem culturæ modum esset mutatus, ut æquè ac in veteri, fructibus collectis, atq; sic eodem opportuno & debito tempore, superesset commoditas pascendi; nisi forte in hoc haberet gravamen juris pascendi dominus, quòd gramina per culturam pinguiora reddita quandoq; sint noxia pecori, quo demum pro qualitate regionis metuendo casu ob servitutis futuram deteriorationem mutatio culturæ non liceret, *Cæ-*
3 *poll. de servit. præd. rust. c 9 n.40.* tamen longè aliter res se habet, si in fundo pastum debente instituerentur vineæ & plantarentur vites: Ea enim plantatio, si non pro faciliori pastu, & evitandâ carnium annona publica lex obstet, permitti quidem poterit, quando pascendi utilitas competeret saltem jure incolatus, non verò si ex causa servitutis, cùm vites toto anno & semper pastum impedirent, earumq; plantatione domi-

domino paſcendi jus ſuum ſpecialiter quæſitum interverteretur penitus, quod contra omnis juſtitiæ & æquitatis legem foret, *Covarruv. d. c.37.n.3. in f. n.4. 5.* Neq; eſt, ut hoc nomine alia opinio adſcriba- 4
tur Cœpollæ, ceu cujus planè conformis eſt ſententia, ſi modò rectè inſpiciatur. Dicit etenim *d.c.9.n.40.* ſatis expreſsè: ſi ſervitus juris paſcendi debeatur ſaltem eo tempore, quo fructus collecti ſunt, licere quidem domino prædii ſervientis facere in ſuo quicquid vult, dummodò tamen non noceat alteri, cui ſervitus debetur. Ex quo certè nihil ultrà ſequitur, quàm quòd dominus fundi modum culturæ mutare queat in alium, qui tamen ſervituti non ſit impedimento, & quòd ideò arborum vinearumve plantatio in tali fundo haud aliter concedenda, niſi eam ita fieri foret poſſibile, ne juri paſcendi poſt fructus perceptos in minima parte detrahatur. Quibus proinde con- 5
ſentaneum eſt, vineas in tali fundo nullatenus poſſe inſtitui, quia etiam uvis collectis pecora in vineis paſci nequeunt; Hortos quidem poſſe vel arbuſta ibidem conſtitui, ſi non teneræ arborum plantæ, pecorum arroſionibus obnoxiæ, verùm grandiores arbores illuc transponantur, ut, pomis & graminibus perceptis, commoda & ſufficiens paſcendi utilitas ſuperſit, quorſum, vel etiam ad lupuli plantationem, æquè poſt fructus collectos nil paſtui nocentem, *Carpzov. d.p.2. Conſt.41. def.5.* collimaſſe videtur *Cœpoll. d. loc.* vel etiam ad eum caſum, quan- 6
do prædii ſervientis dominus duntaxat partem in vineam vel arbuſtum converteret, & reliqua pars paſtui abunde eſſet ſufficiens, ita ut hoc culturæ genere ſervitus paſcendi, ceu tantummodò ad neceſſariam ſufficientemq; commoditatem intelligenda, nequicquam & nec in minima parte redderetur deterior, *Carpzov. d. Conſt. 41. def.6. Klock. tom.4. conſil.70. n.166. & ibid. ſubject. caſ. n.66. 67. 68. & 69.* Cœterùm, quæ iis caſibus, quibus arborum vitiumq; plan- 7
tatio ob ſervitutem paſcendi non poteſt licere, & tamen facta eſt, competat actio, & an plantator præciſè ſit obſtrictus fundum ad paſcua reducere, num verò præſtando intereſſe liberetur, copiosè tradit Cœpoll. *d. c.9. n.42. & ſeq.* ac jure Saxonico, fundum ad paſcua reducendum eſſe, expeditum eſt. *Carpzov. d. Conſt.41. def.1. n.7. & 8.*

## §. XXI.

1 PORrò illi, per quorum prædia aquæ-ductus commeat, ab utroq; latere meatus, aut ſi ii plures ſint, inter illos ipſos dextra lævaque de formis, tenentur certum ſpatium ab arboribus vacuum relinquere, intra quod nullas licet arbores ponere; poſitis vel naturâ aut ſponte ſuâ pullulantibus judicis officio excidendis, *l.* I. *&* 6.
2 *C. de aquæduct.* Quamvis autem id ſpatium in privatis prædiis ad viginti quinq;, in publicis ad decem pedes videatur determinatum, tamen ipſa l. I. C. de aquæduct. meminit ſaltem quindecim pedum, & corruptè alii cenſentur viginti quinq; ſtatuiſſe, *v. Balduin. in L.*
3 *XII. tab. c.* 18. *Maſcard. de probat. concluſ.* 127. Ratio enim hujus definiti ſpatii, *ne radices fabricam formæ corrumpant*, æquè militat in caſibus, ubi vel propè ædes alterius, vel propè aquæ-ductum publicum, arbores plantarentur aut naſcerentur: quo tamen priori caſu novem-poſteriori decem-pedale ſpatium videtur ſufficere, *l. ult. ff. fin. reg. l.* 6. *C. de aquæduct. add. Georg. Sigism. Richter. de aquæduct.*
4 *c.* 2. §. 8. Cur ergò, ſtante eâdem ratione, tam variè aliquando novem-quandoq; decem- & nonnunquam quindecim-pedale ſpatium ſtatuitur? Fortaſſis ideò, quia privatorum fabricæ ad aquam ducendam, ut viliori ſumptu, ita plerumq; minori firmitate ædificantur; paratæ verò pro aquagio publico firmiores ſunt, ſicut & ædificia, quibus non tam, quàm illis, extremitates radicum, ſed demum craſſiores radicum partes increſcendo nocere aut ruinam
5 afferre poſſunt. Cœterùm ex eo, quòd pro infirmioribus ſtructuris & operibus ſpatium quindecim pedum reliquiſſe ſufficiat, inducitur præſumptio, quâ arbor videtur radices emittere ad quindecim pedes. *Maſcard. d. loc.*

:(o):

*CLASS.*

# CLASS. III.

# De Dominio Lignorum.

## SECTIO I.

### De Lignorum dominio in genere.

§. 1.

Atura ligna producit *hominis gratia*, hominemq; dominum eorum constituit, *v. supr. Class. I. Sect. 1. §. 1. & seq. Class. 2. Sect. 2. §. 1.* At hoc dominium primitus erat indivisum, eò quòd fundi, in quibus ligna nascebantur, erant indivisi, *Deut. c. 20. v. 6. add: Class. 1. Sect. 2. §. 1. pr. & §. 3.* Fundorum autem dominiis inductis cœperunt eorum domini etiam arbores in suo fundo natas sibi asserere, & quidem optimo jure: cùm (1) ligna nutrimentum suum à terra habeant, & ergò æquum sit, ejus esse ligna, cujus est terra; (2) natura non omnia ligna ad usum hominis apta producat, sed industriam velit superaddi, ideoq; solus meritò sentiat commodum, *qui in suo nunc fundo* solus operam impendit; (3) ligna terræ fructus sint & pars, etiam ante rerum divisionem & specialia dominia inducta, ut qui terræ, etiam lignorum fuerit dominus, *Gen. c. 1.* & proinde eadem ratio nunc censenda sit in toto diviso ad partem divisam, quæ fuit in toto indiviso ad partem indivisam, siquidem id, quòd quid plurium sit pro diviso vel indiviso, pertinet duntaxat ad modum dominii, non ad ipsum dominium. *conf. l. 25. pr. ff. de usur. & infr. h. Class. 3. Sect. 3. §. 2.* Is itaq; in cujus fundum radices egit lignum seu arbor, ejusdem dominus constituitur, & ratio non permittit alterius esse arborem, quàm in cujus fundum radices egit, *§. 31. Inst. de R.D.* ceu quia radicibus & coalitione arbor cum terra uniri, ejusq; quasi pars & accessio fieri videtur, *l. 9. §. 2. ff. de damn. inf. l. 8. ff. quib. mod. ususfr. amitt.*

H 2 & fru-

& fructus *l.77. ff. de V.S.* propter nutrimentum, quod tunc à terra accipit, *l.26. §.2. ff. de acq. rer. dom.*

§. II.

1 HIs conveniens eſt, ſylvam in loco enatam, de quo quòd aliquando cultus fuerit non extat memoria, acquiri domino juriſdictionis ſeu territorii, ſive ipſi Reipublicæ, ceu quia ejusmodi locus per tempus immemoriale incultus, nec in particulari cujusdam dominio exiſtens, ejusdem eſſe cenſetur, *Meurer.* Jagt-und Forſt-Recht. *part. 7. Conſt.*
2 *Reg. artic. 72. Gryphiand. de inſul. c. XI. n. 50.* Add. de arboribus natis in via publica earumq; dominio Neapol. 4. *dig. tit. verbor. ſignif. in*
3 *feud.* & de arboribus ac ſylvis ſubterraneis, ſecundùm quarum ortum & cauſam, *Nitſch. tom. 3. ephemer. erud. 10. pag. 136. 137.* facilè etiam
4 de dominio earum judicare licet, *ex Sect. ſeq. 3. hîc §.6.* Similiter juxta præfata in §. præced. principia etiam venditione fundi comprehenduntur ligna in eodem radicata, niſi ſpeciatim excipiantur, *l.40. §. 4. l. 80. ff. de contrah. empt.* ne quicquam obſtante l. 17. §. 2. ff. de act. empt. ceu ubi ſermo eſt de lignis fundi causâ quidem paratis, verùm ſuccîſis, & quidem non reponendi, ſed ad alios uſus conſumendi ani-
5 mo, quæ ideò fundi pars ampliùs non ſunt. Hinc ſi quis fundum contemplatione arborum, v.g. ſylvam, hortum pomarium, emiſſet, arbores verò interim vel omnes vel plurimæ, ignorante & emptore & venditore, eſſent vento dejectæ igneve abſumptæ, nulla venditio contracta eſſe videtur, nec emptor eam perficere obligatur, ſed vel jam ſolutum pretium repetere poteſt: qui verò compellitur adimplere emptionem, ſi dimidia ſaltem aut minor arborum pars foret abſumpta, habitâ æſtimatione boni viri arbitratu, ut, quod ex pretio propter incendium decreſcere fuit inventum, ab hujus præſtatione liberetur. Sin autem venditor eum caſum ſciverit, emptor ignoraverit, nullam ſtare venditionem dicendum eſt, quando omnis arbor eſſet abſumpta: aut ſi quantacunq; pars arborum remanſerit, ſtare venditionem, & venditorem emptori, quod intereſt, reſtituere cogendum. Ex diverſo, ſi ſciverit emptor, venditor ignoraverit, conſiſtit emptio, & omne pretium venditori ab emptore, ſi non depenſum eſt, ſolvi oportet, aut ſi ſolutum eſt, non repeti convenit. Ubi autem uterq; ſciverit, arbores vel omnes, vel ex parte dejectas eſſe aut abſumptas, nihil actum cenſe-

tur,

tur, dolo inter utramq; partem compensando, & judicio quod ex bona fide descendit, dolo ex utrâq; parte veniente, stare non concedente, *v. l. 57. & 58. ff. de contrah. empt. add. l. 34. §. 3. l. 41. §. 1. l. 44. 45. eod. l. 4. §. 1. ff. de censib.* Non obst. §. 3. instit. de empt. quia conceptus est de 6
casu post emptionem venditionem impletam contingente, cum hîc sit quæstio de casu, ubi res erat perempta, antequam emptio esset completa, in quo meritò distinguitur scientia & ignorantia contrahentium, itemq; rei venditæ existentia aliqua aut nulla. Atq; inde nunc 7
facili negotio dijudicare licet quæstionem, si vendita sylva cædua jure congrui ab alio obtineatur, & interim arbores quædam, tempore venditionis nondum cæsæ, ideoq; venditione comprehensæ, essent incisæ, an valor earum de pretio diminuendus sit? Cùm enim arbores, ceu fructus pendentes pars soli sint, atq; sylvam reddiderint pretiosiorem, ut cariori pretio fuerit vendita, rectè quæstionem affirmat Franchis *decis. 390.* ibiq; Ric. addit. ubi secundùm eam affirmativam judicatum esse refert. Jung. Molinæ. *consuetud. Paris. tit. 1. §. 13. gloss. 1. n. 82. 83. 86. 87.* ubi quoq; examinat quæstiones, num emptor à retra- 8
hente queat prohiberi, ne medio tempore cædat ligna, aut sylvam ad culturam redigat; item, si diu quiescente retrahente intermedio tempore sylva cædua facta esset procera, utrum ea utilitas lucro cedat emptoris, an verò commodo retrahentis? *add. Sutor. de jur. retract. thes. 252. in fin. cap. XI.* Eoq; etiam pertinet quæstio, quando sylva, v. g. 9
ad decennium cædua, *v. infr. Class. 4. Sect. 5. §. 1.* fuisset sub finem noni anni vendita, num emptori quærantur ejus cæduæ sylvæ fructus saltem ratione unius anni, atq; sic pro ratâ; an verò omnis ejus post decennium cæsuræ fructus, & consequenter quid utilitatis eo casu sperandum habeat retrahens? Nimirum omnis illius post decennium cæsuræ fructus spectat ad emptorem ac retrahentem, cui ideò libera facultas est, si emptor, pendente retractu, sylvam cæcidisset, ejus cæsuræ æstimationem de pretio restituendo detrahere, nisi quandoq; æquitas suadeat æqualem inter utrumq; fructuum divisionem. *Conf. Tiraquell. de retract. gentilit. §. 15. gloss. 2. n. 20. 21. & gloss. 3. Sutor. de jur. retract. thes. 251. cap. XI.* Planè diversus est casus, quando non ipsa cædua 10
sylva, seu fundus, cui inest cædua sylva, in venditionem venisset, verùm saltem quoad unicam cæsuram, ut magis arbores ad cædendum videantur venditæ quàm sylva, quia tunc retractus non invenit locum, *v. infr. Class. 6. Sect. 1. §. 9. n. 4. 6. & 7.*

§. III.

§. III.

1 PORrò consentaneum supradictis est, si quis fundum in judicio petierit & succubuerit, quòd eidem posteà arbores, etiam excisas, petenti obstet exceptio rei judicatæ, tanquam petat id, quod sub petitio-
2 ne fundi jam erat comprehensum, *l. 7. pr. ff. de except. rei judic.* & apparet ex his omnibus, arbores radicatas, ac proinde etiam sylvam, arbustum, vineam, ceu quæ ex arboribus & vitibus solo cohærentibus
3 constant, rebus immobilibus accenseri, *Habn. ad Wesenb. π. de rer. divis. n. 4. verb. aut mobiles. Carpzov. p. 3. const. 24. def. XI.* Etiamsi enim arbor, præsertim flexilis planta, agitari, quassari, concuti possit, bewegt/ geregt/ gerüttelt/ erschüttert/ bebend oder wackelend gemacht/ *v. Jesa. c. 7. v. 2.* eaq; etiam per naturale suum incrementum videatur moveri, quatenus crescendo non manet in eodem statu, *l. 7.*
4 *ff. de serv. urb. præd.* tamen physica ista motus significatio, qua consideratur tanquam affectio communis corporis naturalis, ut præsidio motuum naturalium, dum alimento terræ vegetantur, arbores sese exserant, vel saltem qualicunq; motu rami earum aut ipsæ agitentur, non est hujus loci; verùm illa juridica, quâ motus contingit per localem transpositionem priori statu manente integro, *Malcomes. ad Wesenb. π.*
5 *de divis. rer. lit. g.* qualis verò motus ne quidem de arboris parte potest prædicari, cum & rami eidem cohærentes sint res immobiles, & ideò tam eorum, quàm arboris nomine competat interdictum, quod vi aut clam, *l. 7. §. 5. l. 9. l. 16. ff. quod vi aut clam. Beier. ad Schnobel. disp.*
6 *feud. 4. th. 8. verb. Loco moventur.* Non obst. *l. 25. §. 2. & pr. ff. de furt. junct. §. 7. Inst. de usucap. inf.* quia ibi sermo est de arboribus succisis, seu quas quis animo furandi incidit & posteà tollit, ut furti actio competat propter furtivam ablationem ejus arboris, quæ per incisionem nunc inter res mobiles constituta est, *conf. Carpz. d. def. XI. in f.*

§. IV.

1 EX ea banni ferini Dreyeichani constitutione, cujus memini paulò ante, *nimirum Class. 2. Sect. 2. §. 12. n. 6.* incidit quæstio, si diversis civitatibus ac pagis ratione certorum bonorum unitis forent sylvæ, quæ in suis finibus existerent, quoad usum communes, num ea sylva, quæ in cujusdam incolæ privato agro, vel prato prædictæ qualitatis

esset

esset enata, fiat quoad usum omnium concivium communis; an verò pertineat ad dominum fundi, ita ut eidem constet libertas eam succidendi & ad agrum vel pratum reducendi? Posterioris membri negativa placuit colonis dicti banni ferini Dreyeichani, si per domini voluntatem, vel expressam vel tacitam, tale quid contigerit. Verba placiti sunt: Auch theilten sie/ wo ein Mann hat Wesen/ die in sein 2
Hube gehören/ die mag er allweg halten/ daß sie zu Wald werden/ verhänget er aber/ daß zu Wald wird/ und das also starck wird/ daß es zween Ochsen mit einem Joch nicht wieder mögen gedrucken/ so soll ers nicht roden ohne Erlaubnuß des Forstmeisters.

# SECTIO II.

## De dominio arborum in alienum fundum impendentium.

### §. I.

Consequitur ulterius ex præfato *in Sect. præced.* principio do- 1
minii arborum, quantumvis arboris rami in vicinum fundum ita porrigantur & deflexi sint, ut fructus in eum fundum procidant, quòd nihilominus arbor sit ejus, in cujus fundo radicata est, fructusq; omnes ad eum pertineant, quorum legendorum causa, ipsi liceat tertio adhuc die ingredi alterius fundum, dato contra prohibentem interdicto de glande legenda, *l. un. ff. de gland. leg. Rosin. de antiq. Rom. lib.* 8. *c.* 6. *tert. part. leg. XII. tab.* § 49. vel ad exhibendum actione,
*l.* 9. §. 1. *ff. ad exhib.* Etiamsi enim regulariter haud sit cuiquam per- 2
missum invito domino fundum alienum ingredi, ne quidem quærendæ ejus rei causâ, quæ quodammodò & in genere, quatenus liberæ occupationi subjacet, sua esset, §. 12. *Inst. de R.D. l.* 16. *ff. de serv. rust. præd.*
*l.* 13. §. *ult. ff. de injur. l.* 13. §. 1. *ff. commun. præd.* tamen ubi vel publi- 3
ca utilitas istiusmodi rem inquiri poscit, *d. l.* 13. §. 1. *ff. commun. præd.* vel quis rem speciali dominio ad se pertinentem quæsiturus est, cessat illa prohibendi licentia, modò cautio damni infecti, *l.* 9. §. 1. *ff. ad exhib.* & in quibusdam casibus juramentum calumniæ præstetur. *l.* 15. *eod.*

## §. II.

1 TEmpus autem trium dierum præſtitutum, eoq; licentia in alieno fundo fructus legendi concluſa ideò videtur, quia fructus in terram prolapſi facilè putreſcunt, ac domino ad eos colligendos id temporis ſufficit, quo elapſo ipſum fructus pro derelictis habere, aut vicino, in cujus fundum decidêre, concedere velle credibile eſt, *Weſenbec.*
2 *ff. de gland. leg. n.2.* Ante triduum itaq; præterlapſum nil juris vicinus habet, & ideò, ſi dolo immiſerit pecus in ſuum fundum, ut glandes alterius comederet, poterit glandium dominus, ſi eædem adhuc extent, intra ſaltem illud triduum (quod negligens, cùm dolum vicini ſentiret, eò magis glandem relinquere, & ex rebus ſuis abjicere videtur, quo magis habebat, ut ſibi vigilaret) uti interdicto de glande le-
3 genda, vel ad exhibendum actione, *l.9.§.1. ff. ad exhib.* ſin verò glandes forent conſumptæ, fingitur propter alterius dolum, quaſi extarent, & datur nihilominus etiam poſt triduum intra annum ad exhibendum actio, *d. l. 9. pr. &* §. 1. *ad exhib.* non quidem ut exhibeantur, ſed ut præſtetur, quantum dominus in litem juraverit, *l.2. ff. de in lit. jurand.*
4 Similiter, quando pecus ſine dolo immiſiſſet vicinus, glandis dominus eâdem extante intra triduum jus ſuum perſequi opus habet interdicto de glande legenda, vel ad exhibendum actione: aſt glande conſumptâ vicinus, qui dolo nil fecit, & ſuo jure uſus eſt, nulla videtur actione te-
5 neri, *arg. l. 55. & l. 151. ff. de R.I. l.1. §.12. ff. de aq. pluv.* verùm cùm ex depaſtu fructuum alterius quodammodò locupletior cenſeatur factus, etiam poſt triduum intra annum ex æquo & bono ſubvenitur fructuum domino actione in factum, ut conſequatur in quantum alter ex depaſtu locupletatus videri poſſit, & ſui intereſt, *l. 14. §. 3. ff. præſcript. verb. l.206. ff. de R.I. l.14. ff. de condict. indeb. d. l.2. §.1. ff. de in lit. jurand. Malcomeſ. ad Weſenb. π. de gland. leg. n. 2.*

## §. III.

1 ETiamſi glandis nomen propriè intelligatur de fructu quercuum,
2 aliarumve arborum ſylveſtrium; tamen in præſenti cauſa lex duodecim tabularum, quâ glandem in alienum fundum procidentem colligere fas eſt, & Prætoris edictum, quo tertio quoq; die glandem, quæ ex ſua arbore in alterius fundum eſſet prolapſa, legere ac tollere permiſ-

permiſſum, eodem nomine utitur pro quovis ex quavis arbore fructu, 3 ſive exemplo græci ſermonis, quo omnes arborum fructus ἀκρόδρυα, à nomine δρῦς, quod quercum ſignificat, appellantur. *Roſin. de antiq. Rom. lib. 8. c. 6. tert. part. L. XII. tab.* §. 49. ſive in honorificam memoriam priſci parci victus, dum veteres ante Cereris immortale beneficium, quo poſteà homines de uſu frumentorum, jam ante alicubi tum ſuapte ſponte, quùm mediante ſeminatione productorum, edocti, adhuc glandibus veſci ſolebant, ſicut alia animantia & pecora, *v. Thom. T. à Zell. de reb. Sicul. decad. prior. lib. 1. c. 4. pag. 14. & 15. jung. arg. Geneſ. c. 4. v. 2. item add. ſupr. Claſſ. 2. Sect. 2. §. 2. n. 5.* ſive quia quoad licentiam legendi fructus, qui in vicinum fundum procidiſſent, eadem ſit ratio etiam in cœteris arborum fructibus. *v. Calv. lexic. voc. Glans. Malcomeſ. ad Weſenb. ff. de Gland. leg. n. 1.*

## §. IV.

QUemadmodum fructus arborum ex ramis impendentibus in vicinum fundum cadentes, non pertinent ad vicinum, ita quoque 1 is non poteſt ramos propendentes, aut vites in ſuum fundum ſe porrigentes ſuccidere, ſed interdictis de arboribus cædendis, aut actione negatoria experiri, *v. ſupr. Claſſ. 2. Sect. 3. §. 10. ſeq.* Quæ enim in caſum, ubi ipſe arborum vitiumve dominus eas ſuccidere, vel ramos à 2 terra altius coërcere cunctatur, conceditur privata ſuccidendi facultas, *ſupr. Claſſ. 2. Sect. 3. §. 14.* ea non ex jure dominii aut proprietatis procedit, ſed ex legis diſpoſitione ſaltem propter intereſſe damni & incommodi, quod per eam contumaciam vicino obveniret, quodq; ferre in ſuo ſolo minimè erat obligandus, *add. §. ſeq. hic n. 5.* Simili modo 3 vicino non licet alterius vites in ſuas arbores transducere, veluti mos erat apud veteres, vites arboribus, maximè ulmis, platanis, populis, maritare, *Calv. lexic. voc. Vites. Horat. in libr. Epod. od. 2. cujus eam in rem poëmata ſunt:*

*Ergò aut adulta vitium propagine*
*Altas maritat populos.*

Et ideò ſi is tale quid fecerit, poterit ex ſententia Pomponii dominus vitium eidem denunciare, & vites præcidere, aut de ſuo fundo, quo radices earum continentur, experiri interdicto *uti poſſidetis*, cùm colere

I fun-

fundum prohibitus, etiam possidere prohibitus dicendus sit, ac vim facere videatur, quò minus vitium dominus vineam suam possideat, qui vim fecit, quò minùs is vites suas praecideret vel transduceret, *l.* 3.
4 § 4. *ff. uti possid.* De coetero nullam puto habere dubitationem, si dominus arboris in alterius fundum impendentis ramos altius à terra juxta praescriptum legis coërcuisset, *v. pr. huj.* §. *it. Class.* 2. *Sect.* 3. §. 10. & *seq.* & nihilominus fructus è ramis superioribus in vicinum fundum cecidissent, quin adhuc locum habeat interdictum de glande legenda.

## §. V.

1 PRaedicta non obtinent jure Saxonico, quo rami arboris in fundum vicinum propendentes ex sententia quorundam Doctorum pertinent ad vicinum jure dominii, ut non solùm lucretur fructus inde procidentes, sed & pro lubitu possit succidere ramos, neq; domino arboris vel actio pro colligendis in vicino fundo fructibus competat, vel facultas sit succisionem prohibendi. Land-R. *lib.* 2. *art.* 52. Weich-Bild. *art.* 126. & *seq. Treutler. vol.* 2. *disp.* 20. *th.* 6. *lit. d. Wesenb. ff. de*
2 *gland. leg. n.* 3. *ibiq; Hahn. Carpzov. part.* 3. *decis.* 295. *n.* 18. cujus rei ratio videtur esse, quòd arbor plerumq; eousq;, quò ramos, etiam radices extendat, ac vix unquam rami in alterius fundum propendeant, in quem non radices quoq; porrigantur, ut vel exinde, quando arbor praesumitur radices emittere ad quindecim pedes, *v. Class.* 2. *Sect.* 3. §. 21. *n.* 5. & similiter rami in alterius agrum propendentes ad quindecim pedes, altius coërceri jubentur, *d. Class.* 2. *Sect.* 3. §. 10. *n.* 3. videri queat, ac si rami impendentes ad quindecim pedes in sua longitudine coërcendi sint, indeq; legum sensus eliciatur talis: Ramos propendentes ad quindecim pedes in sua longitudine debere coërceri, in altum qui-
3 dem tantoperè sive tot ramos, ne umbra amplius nocere possit. Atque sic jus Saxonicum respicit ad illam aequitatem, quâ ob nutrimentum arbor eousq; sua esse censetur, quousq; fundum radices tangunt,
4 quod aliàs jure Romano non ubiq; sufficiebat, *v. Sect. seq.* §. 4. Verùm intuenti mihi ejus juris formalia verba, prout illa refert Besold. *thes. pract. voc.* Uberhang. accidit cum aliis alia ab aliis sententia: Verba etenim legis Saxonicae sunt, Was von des Baumes Aesten / so über des Nachbarn Gut hangen / von Ors wächst / und auff desselben Grund abfällt / soll desselben Nachbarn seyn und bleiben. Eaq; formalia

malia verba quâdam æmulatione etiam servat Ordinatio Francofurtensis, *v. Reformat. Francofurt. part.8.tit.13. §.2.* ex quibus certè dominium ramorum haud infertur, sed duntaxat, quòd omnes fructus ex ramis propendentibus supercadentes relinquantur vicini fundi domino in compensationem incommodi, *v. Carpzov. p.3. Const.32. def. 25. Philipp. us. pract. lib.2. eclog.13.* aut si hos nolit in compensatio- 5
nem accipere, quòd tunc autoritate judicis, vel post factam denunciationem propriâ autoritate, liceat succidere ramos non tam ex ratione dominii, quàm saltem incommodi à suo fundo avertendi, *Carpzov. d. def.25. in f.* quo sensu quoad succidendi facultatem nihil à jure Romano Saxonicum differt, *v. supr. Class.2. Sect.3. §.14. item hîc §. praeced. n.2.* neq; quoad fructuum supercadentium lucrum ab ea consuetudine des Uberfalls/ quam modò *§§. seq.* traditurus sum. Nec est, ut vel ex 6
prædictis certò & præcisè dicatur, eousq; arborem, quò ramos, etiam radices extendere; vel ut tanta amplius habenda sit de ratione juris Saxonici solicitudo, cum ea, propter quam non dominium ramorum, sed fructus eorum conceduntur vicino, aperta sit & constet ex num.4. hîc. 7
Quæ eadem ratio etiam efficit, ut de lupulo prope confinium plantato jure Saxonico in hunc modum fuerit statutum: Flicht sich der Hopffe umb einen Zaun / wer die Wurtzeln in dem Hoff hat / der greiffe über den Zaun/ so er allernächst möge/ und ziehe den Hopffen/ was ihm folget/ das ist sein: Was an der andern Seiten bleibt/ das ist seinem Nachbarn. LandR. *lib.2. artic.52.*

## §. VI.

Consuetudo quoq; multorum locorum in hoc discessum facit tum 1
à jure Romano quùm quadamtenus Saxonico, siquidem *in compensationem incommodi*, quod vel propter arboris umbram, *l.1. §.8. ff. de arbor. cædend.* vel propter ingressum fundi, eumq; aut arboris domini ad colligendos suos fructus, *v. §.1. hîc.* aut petulantium puerorum aliorumve furum, fructus fustibus aut lapidibus furtim avellentium, vel deniq; ideò vicini fundi dominus sustinet, quòd tacitâ servitute arborem ita tolerandi decedat prædii sui libertati. *l. ult. ff. de arbor. cæd. add. Class. præced. 2. Sect.3. §.10. n.4.* alicubi omnes fructus in suum fundum procidentes ipsi relinquuntur, alicubi saltem dimidia, alibi tertia eorum pars conceditur, quam compensationem Germanus

appellare consuevit Uberhang / Uberfall / Uberfall-Recht / *v. Hahn. ad Wesenb. de gland. leg. n. 3. Melon. thes. jur. feud. civ. & crim. tit. 43.*
2 *n. 5. in f. add. §. praeced. hic.* Quæ consuetudo initiò, ut videtur, & spontanea dominorum arboris liberalitate & gratitudine orta, nunc in legem ferè universalem abiit, multarum litium matrem & semen, in
3 quibus quid statuendum hæsitaverint multi! Non enim semel in judiciis magnoperè inter rusticos & hortorum cultores disceptatum memini, an hæc consuetudo servanda, si dominus arboris fructus manu decerpat, aut longurione, non verò agitatâ arbore excutiat, **Ob man den Uberfall zu geben schuldig / wann das Obs gebrochen und nicht geschüttelt wird?** & itidem, si rami arboris propendeant in viam publicam aut vicinalem, aliumve locum universitatis publicum, **ob von dem / was auff Gemein fället / der Gemeind das Uberfall-Recht gebühre?** Et si non, an nihilominus is, qui fundum universitatis publicum conduxit, similive titulo possidet, jure percipiendi fructus gaudeat, num verò universitatis jure activè & passivè fruatur, & fructuum concessio vel divisio ipsi deneganda sit? quales lites certè non jus Romanum, sed Saxonicum, & ea quæ nunc pro objecto est, consuetudo excitavit, digna sanè quæ publicâ lege determinetur certiùs.

## §. VII.

1 QUod enim attinet quæstionem primam, valdè dubium est, ob quam earum rationum, quas præced. §. recensui, consuetudo inducta & recepta sit. Affirmanda foret quæstio, si ob umbram fundo nocentem, vel etiam ob tacitam & quasi naturalem servitutem arborem ita tolerandi, vel deniq; propter ingressum illorum, qui fructus furtim avellunt, compensatio debeatur; neganda verò, ubi compensationis ratio consisteret in illato per ingressum arboris domini ad le-
2 gendos fructus incommodo. Verisimile est, ob umbram nocentem eam compensationem haud esse receptam, eò quòd illi incommodo aliud remedium quæsitum & positum in *l. 1. §. 7. & seq. ff. de arbor. cædend. add. Class. 2. Sect. 3. §. 10.* quòdq; aliàs etiam in cerasis & similibus arborum fructibus ea consuetudo obtineret, de quibus verò vicino nihil relinqui compertum est: Et tandem quòd in fundis desolatis & incultis, quibus umbra vel non noceret vel grata esset, *l. 17. ff. de serv. urb.*

*urb. præd.* consuetudo suam perditura foret vim, quam tamen æquè in iisdem exserit. Atq; ob primam hanc rationem neq; in tacita servitute, & ob utramque nec in puerorum aut furum ingressu compensationis æquitas sita esse potest. An itaq; vera ratio ponenda erit in 3
ingressu arboris domini ad legendos fructus? sed unde tunc consuetudo, quâ alicubi omnes in vicinum fundum procidentes fructus domino fundi cedunt, ut domino arboris haud sit necessum, ejus fundum ingredi? nisi dixeris, hanc omnium fructuum concessionem alicubi ex jure Saxonico receptam, fieri quasi ex ratione dominii ramorum, non compensandi incommodi, *v.* §.5. *hic.* Ast quare porrò, qui eam sententiam tenet, Hahnius istam fructuum concessionem vel divisionem obtinere dicit *propter ramos in alterius hortum aut fundum pendentes*, & sic vel propter nocentem umbram, vel tacitam servitutem, vel ingressum furum &c.? nisi rursus dixeris, Hahnii mentem esse, quòd rami propendentes in causa sint, ut domino arboris vicinum fundum ingredi sit opus. In summa, compensationis & consuetudinis ratio 4
quodammodò incerta est, & ideò quæstionis decisio in re vilis momenti (non tamen semper tantoperè contemnenda, atq; sæpiùs de vilioribus rebus lis agitur, *Carpzov. decis.* 295.*pr.*) difficilis, difficultate neutiquam penitus sublatâ, si quis putaverit, rationem concessionis fructuum non præcisè & unicè in hoc vel illo incommodo, sed in alterutro, vel etiam in prædictis omnibus incommodis conjunctim, quærendam esse, prout vicinus vel omnia ea, vel plura, vel alterutrum eorum sustinet, v.g. si rami impendeant in fundum frugiferum, posse rationem poni in omnibus simul recensitis incommodis; sin in desolatum & incultum, tunc vel in umbra nocente, cùm ex accidenti sit umbram ramorum quandoq; esse emolumento, vel in patientia & servitute arborem ita tolerandi: ceu quo omni casu ratio non extinguatur, si quis manu vel longurione fructus decerpat. Etenim si vel o- 5
mnia hæc concesserim, cùm tamen sub judice lis sit, num emolumentum aut saltem damni absentia, quod quævc fundis incultis per umbram arboris obveniret, ubiq; accidentale censendum, adhuc remanebit objectio, quòd omnia illa incommoda tam junctim, quàm separatim quodlibet, (excepto eo solo, quod ex ingressu arboris domini ad legendos fructus oritur) præstò etiam sint, si rami cerasorum in vicinum fundum propendeant, de quibus tamen nullibi vel minima fru-

ctuum pars vicino concedatur, ut vel inde in eo ſolo incommodo, quod per ingreſſum arboris domini ad legendos fructus ſuſtinetur, videatur conſuetudinis ratio eſſe poſita, & ergò hæc præ reliquis probabilis.
6 Quemadmodum enim cœteris incommodis jam alia remedia erant quæſita, *v. Claſſ. 2. Sect. 3. §. 10. & ſeq.* ita quando vicinus iis non uteretur, arboremq; toleraret, etiam illud incommodum, quod eidem ex ingreſſu arboris domini pro colligendis fructibus accideret, aliqualiter compenſandum, atq; ſtrictum illud jus, §. 1. hîc traditum, temperandum æquiores credjderunt, ut & ideò in plurimis locis conſuetudo ſaltem obtineat, ubi per agitationem arboris fructus excuſſi in vicinum fundum procidunt, non autem quando manu decerpuntur. Quòd
7 verò alicubi omnes fructus vicino relinquantur, id ex diſpoſitione juris Saxonici, ſive in ratione dominii, ſive alio quodam ſupradicto incom-
8 modo fundati, videtur deſcendiſſe ac receptum eſſe; Et quòd alicubi, veluti in diſtrictu Haſſiæ Blanckenſteinenſi, conſuetudo des Uberfalls ſervetur in fructibus manu decerptis duntaxat iis, qui aſſervari non conſueverunt, Sommer-Obs / id ſine dubio originem inde traxit, quòd ſucceſſu temporis (ſicut in aliis quoq; rebus multoties accidit) hæc fructuum conceſſio excreverit in debitum, adeoq; is, qui fructus aſſervari non ſolitos, & ergò neq; manu decerpi conſuetos, nihilominus manu decerpit, videatur nunc non jure ſuo, quod amplius non competebat uti, ſed in fraudem & præjudicium juris vicino abſolutè
9 quæſiti dolosè agere: qualis conſuetudo, utut non veræ & primæ origini, ſed alii probabili rationi innitatur, meritò ſervanda eſt, ſicut in hac dubia cauſa alia quævis, ſive foret bona & rationabilis, ſive certâ quidem & firmâ ratione deſtituta, at ſaltem probabili cauſæ ſuffulta. *conf. Cæpoll. de ſerv. urb. præd. c. 65. coroll. unic.*

## §. VIII.

1 QUæſtio altera de conſuetudine prædicti Haſſiæ circuli Blanckenſteinenſis negativam habet deciſionem, daß nemlich / obſchon ſonſt vom übergefallenem Obs dem Nachbarn / der es auch deßhalben aufflesen helffen muß / die Helfft zukommet / dennoch von deme ſo auff gemeine Wege oder Plätze übergefallen / der Gemeind
2 kein Uberfall gegeben werde. Cujus conſuetudinis ratio minimè eſſe poteſt, quòd omnibus conceſſum ſit viâ publicâ fundove publico

uti,

uti, adeoq; dominus arboris percipiendo fructus, qui in viam publicam procidissent, saltem eâ videatur usus esse, §.2. *Inst. de* R.D. Non enim fructus arboris in viam publicam aut fundum supercadentes sunt fructus viæ aut publici fundi, quorum perceptio in cujusque incolæ constet libertate, neque etiam pro derelictis iidem sunt habiti, qui cedant primo occupanti, sed potius censentur fructus ejus fundi, in quo arbor radicata est, ad illius ideò dominium pertinentes: Præterea ex hoc 3
ipso argumento liberum foret omnibus reliquis vel incolis vel hominibus, fructus istos occupare & percipere, ut haud rectè diceretur, fructus ad universos non pertinere, nisi unico casu, quo dominus arboris jam eos percepisset, antequam alius adveniret, quem aliàs vel ipse arboris dominus vel omnes alii, quicunq; post eum venirent, haud quirent prohibere. Desuper quorundam locorum consuetudo, quâ uni- 4
versitas partem fructuum supercadentium sibi debitam non relinquit domino arboris, sed vel vendit, vel iis, qui sibi officiis deserviunt, concedit, aliam negativæ causam demonstrat, quam dixi jam olim, & nunc, nihil intempestivâ subtilitate permotus, denuò dicam: nimi- 5
rùm, quòd ex re tam vili, dimidiâ fructuum supercadentium parte, de quâ insuper dominus arboris, si membrum foret universitatis, rursus participaret, toti universitati seu omnibus incolis nulla vel planè exigua accideret utilitas, arboris verò dominus, dum ipsi soli fructus relinquuntur, non contemnendum sentiret commodum, *vid. Miscell. jur. quæst.* 3. Quæso enim, quot & quantæ rixæ, si non verbera, præsertim 6
avaras inter mulieres, oriri possent occasione divisionis fructuum? Alii locorum communium æquales pro indiviso partes, indeq; æqualem fructuum supercadentium in capita incolarum petituri forent divisionem; alii partes inæquales pro modo possessionum suarum, & quæ inde sufferrent, onerum publicorum, ut prout quisq; ratione possessionum oneribus publicis gravatus est, eatenus partem ferret communium commodorum: hinc lites moverent, ad judicia provocarent. Occasio ecce perpetuæ altercationis & litium infinitatis unum vel alterum pomum esset! Non tamen dixerim, ob ejusmodi causas præ- 7
cisè ad eam consuetudinem fuisse convolandum, si universitates jure suo voluissent uti, ceu quibus facilimum fuisset nihilominus summovere, quas metuebant lites; percipere commodum, quod nullum vel exiguum putabant: potuissent equidem fructus sibi eo jure obve-
nien-

ctuum pars vicino concedatur, ut vel inde in eo ſolo incommodo, quod per ingreſſum arboris domini ad legendos fructus ſuſtinetur, videatur conſuetudinis ratio eſſe poſita, & ergò hæc præ reliquis probabilis.
6 Quemadmodum enim cœteris incommodis jam alia remedia erant quæſita, *v. Claſſ. 2. Sect. 3. §. 10. & ſeq.* ita quando vicinus iis non uteretur, arboremq; toleraret, etiam illud incommodum, quod eidem ex ingreſſu arboris domini pro colligendis fructibus accideret, aliqualiter compenſandum, atq; ſtrictum illud jus, §. 1. hîc traditum, temperandum æquiores crediderunt, ut & ideò in plurimis locis conſuetudo ſaltem obtineat, ubi per agitationem arboris fructus excuſſi in vicinum fundum procidunt, non autem quando manu decerpuntur. Quòd
7 verò alicubi omnes fructus vicino relinquantur, id ex diſpoſitione juris Saxonici, ſive in ratione dominii, ſive alio quodam ſupradicto incom-
8 modo fundati, videtur deſcendiſſe ac receptum eſſe; Et quòd alicubi, veluti in diſtrictu Haſſiæ Blanckenſteinenſi, conſuetudo des Uberfalls ſervetur in fructibus manu decerptis duntaxat iis, qui aſſervari non conſueverunt, Sommer-Obs / id ſine dubio originem inde traxit, quòd ſucceſſu temporis (ſicut in aliis quoq; rebus multoties accidit) hæc fructuum conceſſio excreverit in debitum, adeoq; is, qui fructus aſſervari non ſolitos, & ergò neq; manu decerpi conſuetos, nihilominus manu decerpit, videatur nunc non jure ſuo, quod amplius non competebat uti, ſed in fraudem & præjudicium juris vicino abſolutè
9 quæſiti dolosè agere: qualis conſuetudo, utut non veræ & primæ origini, ſed alii probabili rationi innitatur, meritò ſervanda eſt, ſicut in hac dubia cauſa alia quævis, ſive foret bona & rationabilis, ſive certâ quidem & firmâ ratione deſtituta, at ſaltem probabili cauſæ ſuffulta. *conf. Cæpoll. de ſerv. urb. præd. c. 65. coroll. unic.*

## §. VIII.

1 QUæſtio altera de conſuetudine prædicti Haſſiæ circuli Blanckenſteinenſis negativam habet deciſionem, daß nemlich / obſchon ſonſt vom übergefallenem Obs dem Nachbarn / der es auch deßhalben aufflesen helffen muß / die Helfft zukommet / dennoch von deme ſo auff gemeine Wege oder Plätze übergefallen / der Gemeind
2 kein Uberfall gegeben werde. Cujus conſuetudinis ratio minimè eſſe poteſt, quòd omnibus conceſſum ſit viâ publicâ fundove publico uti,

uti, adeoq; dominus arboris percipiendo fructus, qui in viam publicam procidissent, saltem eâ videatur usus esse, §. 2. *Inst. de R.D.* Non enim fructus arboris in viam publicam aut fundum supercadentes sunt fructus viæ aut publici fundi, quorum perceptio in cujusque incolæ constet libertate, neque etiam pro derelictis iidem sunt habiti, qui cedant primo occupanti, sed potius censentur fructus ejus fundi, in quo arbor radicata est, ad illius ideò dominium pertinentes: Prætereà ex hoc 3
ipso argumento liberum foret omnibus reliquis vel incolis vel hominibus, fructus istos occupare & percipere, ut haud rectè diceretur, fructus ad universos non pertinere, nisi unico casu, quo dominus arboris jam eos percepisset, antequam alius adveniret, quem aliàs vel ipse arboris dominus vel omnes alii, quicunq; post eum venirent, haud quirent prohibere. Desuper quorundam locorum consuetudo, quâ uni- 4
versitas partem fructuum supercadentium sibi debitam non relinquit domino arboris, sed vel vendit, vel iis, qui sibi officiis deserviunt, concedit, aliam negativæ causam demonstrat, quam dixi jam olim, & nunc, nihil intempestivâ subtilitate permotus, denuò dicam: nimi- 5
rùm, quòd ex re tam vili, dimidiâ fructuum supercadentium parte, de quâ insuper dominus arboris, si membrum foret universitatis, rursus participaret, toti universitati seu omnibus incolis nulla vel planè exigua accideret utilitas, arboris verò dominus, dum ipsi soli fructus relinquuntur, non contemnendum sentiret commodum, *vid. Miscell. jur. quæst.* 3. Quæso enim, quot & quantæ rixæ, si non verbera, præsertim 6
avaras inter mulieres, oriri possent occasione divisionis fructuum? Alii locorum communium æquales pro indiviso partes, indeq; æqualem fructuum supercadentium in capita incolarum petituri forent divisionem; alii partes inæquales pro modo possessionum suarum, & quæ inde sufferrent, onerum publicorum, ut prout quisq; ratione possessionum oneribus publicis gravatus est, eatenus partem ferret communium commodorum: hinc lites moverent, ad judicia provocarent. Occasio ecce perpetuæ altercationis & litium infinitatis unum vel alterum pomum esset! Non tamen dixerim, ob ejusmodi causas præ- 7
cisè ad eam consuetudinem fuisse convolandum, si universitates jure suo voluissent uti, ceu quibus facilimum fuisset nihilominus summovere, quas metuebant lites; percipere commodum, quod nullum vel exiguum putabant: potuissent equidem fructus sibi eo jure obve-

nientes pro communi aliqua expenſa vendere, aut in mercedem con-
8 cedere illis, qui univerſitati officio aliquo deſerviunt, ut ſic cum effectu jure ſuo eſſent uſæ, velut hanc prudentiam œconomicam non contempſerunt civitates & pagi diſtrictus Battebergenſis, dum eam fructuum commoditatem ſolent aſſignare pro ſalariis eorum, qui ſibi officia annua præſtant: als den Burgermeiſtern / Heimbergern / Viermannen / Feldſchützen / ꝛc. ut ſic eâdem cum effectu fruantur tum in ipſis certarum perſonarum ſalariis, quùm etiam, ſi incolæ alter-
9 nis vicibus ejusmodi officia ſubirent. Etiamſi verò hæc in Haſſiaco diſtrictu Battebergenſi conſuetudo aliquando deſierit ex invidia illorum, qui officia annua juxta ordinem ſuſcipientes eo commodo propter anni ſterilitatem erant fruſtrati, quique ideò maluerunt, ut omnes fructus potiùs arboris domino relinquerentur, quàm ut ſucceſſores in officio perciperent, quod ſibi ſiniſtra negàrat fortuna, tamen poſtremis temporibus veterem conſuetudinem in civitate Battenbergenſi reconvaluiſſe, & fructuum in publicos fundos vel vias procidentium dimidiam partem Præfecto urbico, dem Burgermeiſter / relictam fuiſſe memini.

## §. IX.

1 EX dictis facilè conſequitur, quæſtionem tertiam affirmandam in iis quoq; locis eſſe, ubi univerſitas fructuum in fundum publicum procidentium partem de conſuetudine non percipit, cùm in eo, qui fundum univerſitatis conduxit, aliove titulo conſecutus eſt aut poſſidet, ceſſent conſuetudinis rationes in §. præced. propoſitæ, præſertim ſi fundus ab univerſitate venditionis vel alio alienationis titulo in a-
2 lium eſſet planè translatus. Etiamſi enim nemo queat plus juris in alium transferre, quàm ipſe habet, *l.* 54. *&* 120. *ff. de R.I. c.*79. *eod. in* 6. & is, qui in jus vel dominium alterius ſuccedit, jure ejus uti, *l.*77. *ff. d.t.* nec melioris conditionis eſſe debeat, quàm fuit autor, à quo jus in ipſum tranſiit *l.*175. §.1. *ff. d.t.* indeq; quod ipſis qui contraxerunt ob-
3 ſtitit, etiam ſucceſſoribus illorum obſtet *l.*143. *eod.* tamen ſciendum eſt, id jus des Uberfalls univerſitati non tam *intrinſecus & in actu primo ſeu quoad ipſum jus* non competere, quàm in quibusdam locis ob extrinſecum aliquod & accidentale obſtaculum *ſaltem effectum ejus in illo ſubjecto* impediri, quo impedimento in alio ſubjecto, ſucceſſore univerſita-

versitatis, remoto, non tam oriatur jus novum, quàm vetus detegatur, & inveniat locum illud, posse quempiam ex persona alterius consequi, quod ex sua persona consequi nequit, *l.10.pr.ff. quemadm. servit. amitt. l.34.ff. de V.O. l.55.ff. de acquir. vel omittend. hæred. l.114.§.5.ff. de legat. 1. l.29.ff. de liberat.leg. c.7. de concess. præb. in 6.* Alia, quæ aliis placuit, 4
affirmativæ ratio, quasi ideò dominus arboris non amplius queat percipere fructus supercadentes, si fundus publicus ad alium pervenerit, quia dum fundus desinit esse publicus, nullum amplius jus sit eo utendi, §.12. *Inst. de R.D.* sed possessor nunc fundi, anteà publici, gaudeat illo jure, quod propter incommodum iis concessum, in quorum fundos rami impendent, eâdem facilitate refellitur, quâ istud argumentum substratum est, per quod ipsas universitates ab usu juris sui exclusas esse, iidem putaverant, *v. §. præced. n.2. 3. & 4.*

## §. X.

INcidit porrò quæstio, si dominus arboris eam vellet pro necessario 1
usu succidere, aut alteri vendere succidendi causâ, num vicinus jure prohibeat succisionem, vel venditionem succidendi causâ, quasi ea fieret in fraudem seu præjudicium sui juris des Uberfalls? Hanc 2
quæstionem in casu, ubi de cœtero venditio & succisio nucis fiebat pro rationabili causa & necessariò emptoris usu, neq; etiam contra publicam utilitatem, & consequenter licitè, negativè decidere non hæsitavi ipse aliquando in tali causa judex, eò quòd non videatur dolo facere, qui jure suo utitur, *l.55.ff. de R.I.* nec damnum alteri inferre, nisi qui id facit, quod facere jus non habet, *l.151.ff. eod.* & verò facultas capiendi ac lucrandi partem fructuum ex aliena arbore supercadentium eousq; duntaxat intelligenda sit, quousq; durat incommodum ex umbra arboris, vel ingressu fundi, vel ex patientia alicujus quasi servitutis obveniens, quo per licitam arboris succisionem remoto nullum interesse habet vicinus, sed jus suum super eo incommodo conditionatum vel modificatum, eodem nunc cessante, meritò extinctum est.

# SECTIO III.

## *De* dominio arborum in confinio vel prope.

### §. I.

1 EX iis quidem, quæ ſupra *Claſſ.2. Sect.3.* §.10. *& ſeq.* dicta ſunt,
apparet de certo ſpatio in plantatione arborum à confinio fun-
dorum, ædium, & aquæductuum relinquendo, quodq; eo in-
termiſſo, vel arbore aliter nocente, vicino competant interdicta de ar-
2 boribus cædendis, aliave juris remedia, at in ipſius ſit arbitrio planta-
tionem in confinio, tanquam re communi, in quâ ſemper potior cauſa
prohibentis *l.28. ff. commun. divid.* vel etiam prope confinium, legi-
timo ſpatio non ſervato, impedire, aut propter arborem impenden-
tem ſupradictis in Sect. præced. remediis uti: quibus ſi non utatur vel
uti nolit, ſed arborem patiatur, aut etiam plantationi expreſsè con-
ſentiat, atq; ſic juribus pro ſe introductis expreſsè vel tacitè renunciet,
nihil ultrà eſt quod obſtat, quò minus arbor in eo loco relinquatur, e-
jusq; proprietas ex proprietate ſoli, in quo radicata, *ſecundùm tradita*
3 *Sect.1. hîc* §.1. dimetiatur: quemadmodum nec in aliis cauſis infre-
quens eſt, ut ea, quæ propter quamcunq; legis vel aliam prohibitio-
nem fieri nequeunt, haud improbentur, ſed firmitatem ſuam obti-
neant, ſi nihilominus, adverſario non contradicente, forent perfecta,
& ejus ſolius, nec ſimul alterius aut publicè intereſſet, *c.16. χ. de regu-
lar. Carpzov. part.1. Conſt.12. def.18. n.6. & Conſt.13. def.6. n.ult. Klock.*
4 *tom.3. conſ.149. n.269.* Arbor itaq; prope confinium nata vel poſita,
& in utriusq; vicini fundum radices depangens, nec ſaltem usq; ad al-
terius fundum aliqualiter porrigens, utriusq; fundorum domini eſt
communis, §.31. *Inſt. de* R.D. pro regione cujusq; prædii, *l.7.* §.*ult. in
f. l.8. pr. ff. de a. r. d. Coſt. de quot. & rat. quæſt.* 46. certis partibus, & li-
neâ diversâ quaſi perpendiculo ex arbore ſumma in confinii lineam
demiſsâ, *l.83. ff. pro ſoc. Franzk. ad* §.31. *Inſt. de* R.D. atq; ſic non ſem-
per pro parte dimidia, ſed interdum pro tertia aut minori intelligen-
da eſt communio, prout radices cujusq; fundo depactæ ſunt, & majus
vel

vel minus nutrimentum attrahunt, *Cost. d. quæst. 46. n. 8. vers. secundo casu, cum pascat radices.*

## §. II.

SEd quid si arbor succisa fuerit vel eruta, an adhuc quilibet domi- 1
norum retinet suam partem, quam anteà, dum fundo cohærebat arbor, in eâdem habuit; an verò ad exemplum duarum massarum argenti conflatarum erit pro indiviso communis & opus communi dividundo judicio, quasi arbor hoc ipso, dum separata à solo est, propriam substantiam in unum corpus redactam acceperit, ejusq; partes ante finitæ nunc rursus sint confusæ? seu breviter, num succisione aliove lapsu mutetur non tam ipsum arboris dominium, quàm saltem dominii modus, ita ut, quæ anteà communis erat arbor pro diviso, nunc talis sit pro indiviso? Posterius affirmat Marcianus, si ipsa prædia sint pro 2
indiviso communia *l. 8. §. 1. ff. de acq. rer. dom.* imò & Paulus etiamsi prædia utriusq; essent divisa, & certis finibus à se invicem limitata *l. 19. ff. commun. divid.* qui verò idem negat affirmando prius *in l. 83. ff. pro soc. conf. infr. Class. 6. Sect. 1. §. 1. n. 4. & seq.*

## §. III.

PRædicta obtinent, si de confinio nulla foret controversia, secus da- 1
bitur finium regundorum judicium, in quo interdum alter, qui arborem communem pro parte sui dominii succidere jussus erat, si cunctetur & totam arborem posteà petat, tenetur nunc solus suis laboribus & expensis, quia malè totam petierat, eam succidere, quatenus vicino noceret *l. 2. pr. l. 4. §. 3. ff. fin. reg.*

## §. IV.

NUm verò eadem arboris communio statuenda, si non tam prin- 1
cipales radicum partes fundo vicino sint depactæ, quam duntaxat extremitates earum fundum alterius attingant, ut arbor pro parte ex eodem videatur nutriri: vel si quidem radices fundum vicinum non tangunt, at nihilominus per quendam succi defluxum aliquale nutrimentum ex eodem recipiunt? utrumq; negaverim. Priori enim 2
casu quando radicum extensio ita parcè se haberet, ut saltem earum extremitates fundum vicinum attingerent, valerent quidem eædem succum illius fundi attrahere & recipere, atq; sic ex eodem quadan-

tenus nutriri, si non arbor ex fundo, ubi origo ejus est, ad sui nutrimentum haberet sufficientem terræ succum, qui quodammodò repugnando, resistendo aut reprimendo impediret, quò minus vicini fundi succus, aut saltem parcissimè ad nutrimentum arboris concurrat: sed cùm id præstet ea potioris succi in principalioribus radicum partibus repugnantia, videtur arbor ex solo ejus terræ, in qua potissimùm radicata est, succo nutriri, & ideò ejus solius esse, ad quem iste fundus pertinet, *Cost. de quot. & rat. quæst.*46. *n.*8. etiamsi ex vicini fundi succo aletur *l.*6. §.2. *ff. arbor. furt. cæs.* h.e. radicibus vicinum fundum ita tangat, ut non tam de præsenti inde alatur, quàm aletur, sive futurum sit ut alatur, si non succus terræ originis ad sufficientiam usq; à radicibus jam attractus obsisteret, nil succi amplius recipiendo, sed repressione quâdam à radicibus detinendo, eodem fermè modo, atq; si spongia jam satis aquâ turgens alii denuò imponeretur aquæ, quæ nullam ampliùs aquam receptura est, ac proinde non ex posteriori, sed priori aqua vi-
3 detur madefacta & turgida. Unde consequitur vicino non licere radices illas recidere, sed duntaxat, quatenus in suum fundum porriguntur, agere jus alteri non esse arborem ita habere *d. l.*6. §.2. *ff. arbor. furt. cæs. l.*1. *C. de interdict. Cæpoll. de servit. urb. præd. c.*81. *n.*10. *& seq. Cost. d. quæst.*46. *n.*12. *&* 13. *add. Class.*2. *Sect.*3. §.10. *n.*4. *& ibid.* §.14. *Class.*2. *Sect.*5. §.28. *n.*3.

## §. V.

1 POsteriori casu, ubi radices arboris vicinum fundum non attingunt, sed tamen ejusdem succum per quendam meatum & subterraneum defluxum excipiunt & attrahunt, jam non amplius succum fundi vicini, sed qui nunc factus sit ejus terræ, in qua arbor radicata est, attrahere videntur, quia succus defluens statim atq; defluxit ex vicino fundo, non amplius habet vim conferendi plantis nutrimenti quasi ex illo fundo, ita ut alimentum illud partim ex eodem censendum sit, sed potiùs ad aliud prædium in quo arbor radicata, delapsus vim conferendi nutrimenti nunc unicè cum ea consequitur terra, in qua subsistit
2 & cum qua unitus est, *conf. Class.*1. *Sect.*1. §.1. & proinde ad dominium arboris asserendum meritò respicitur, an & ubi radices egerit, ceu ex cujus terræ succo solummodò videatur nutriri, & tanquam quidem nutrimentum sit vera & unica dominii constituendi causa, sed quod

non

non aliter, nisi actis radicibus, fieri possit, atq; sic per necessariam quasi consequentiam requiratur, arborem radices egisse, *v. Sect. seq.* §.4. *n.*4. *& seq.* Alia sanè ratio est in casu §.27. Inst. de R. D. cujus argumento videri posset communio arboris hoc casu statuenda: ibi enim corpora confusa considerantur ratione sui proprii dominii constituendi, non alterius rei, ut sufficiat illa duntaxat in se spectâsse; in præsenti verò casu succus terræ non nudè in sese, sed quatenus vim habet conferendi plantis nutrimenti, consideratur, qualem cùm non habeat succus jam defluxus quasi ex illo fundo, unde defluxit, nihil quoq; conferre poterit ad partem dominii arboris eidem fundo asserendam. 5

## §. VI.

DIversus à prædictis duobus casus est, si cujusdam arbor terram vicinam ita presserit, ut in eum radices egerit, §. *Si Titius. Inst. de R.D. l.*7. §. *ult. ff. de a.r.d.* hoc est, si quidem arbor non radicitus eruta & in vicino solo posita sit, at tamen vi ventorum aut fluminis cum crusta terræ, §.21. *Inst. de R.D. l.*7. §.2. *ff. de a.r.d. Nov. Leon.*95. aliove casu, aut etiam cum certa distinctione vicini facto, *l.*22. *pr. ff. quod vi aut clam. Locam. ad* §.21. *Inst. d. t. Franzk. ibid.* radices ejus subter terram vicinam ita depressæ, incurvatæ, deflexæ aut prolapsæ, ut in eâdem illa & depangantur, & ex ea sese exserant, novamq; quasi sobolem producant, *Franzk. ad d.* §. *Si Titius.* 3. *Inst. de R.D. n.*7. *Locam. ibid. lit. t t t.* tunc enim utiq; arbor eatenus erit vicini, quatenus nunc in ipsius fundo vel tota vel pro parte radicata est. Quando itaq; arbor cum crusta terræ in alterius fundum esset prolapsa, tunc dominus aut tollit eam cum crusta terræ antequam coaluerit cum alterius fundo, curatq; eam exhiberi refuso damno dato, & de eo quod inferri potest, dum crusta legitur, præstitâ cautione *l.*9. §.2. *l.*24. §.9. *ff. de damn. infect. l.*5. §.4 *&* 5. *ff. ad exhib.* aut pro derelicta habet vel expresse, voluntatem tollendi cum crustâ declarando, ut tunc alteri statim etiam ante coalitionem, ipsâ primâ occupatione, acquiratur dominium. §.47. *Inst. de R.D. d. Nov. Leon.*95. vel tacitè, negligendo exhibitionem aut sublationem usq; dum cum terra coaluerit & in ea radices egerit, §.21 *Inst. de R.D. l.*9. §.2. *ff. de damn. inf. add. Sect. seq.* §.1. *n.*2. §.2. *n.*4. *& seq.* Posteriori utroq; casu perspicuum est, rationem mutati vel translati dominii adæquatam & propinquam esse voluntatem domini, arboris

suæ dominium abjicientis & alterius occupationi relinquentis; eam verò, quæ à similitudine ædificiorum in d. Nov. 95. petita est, remotam censeri, cujus ratio proxima itidem in voluntate domini quærenda, ac proinde tutius sit, in omnibus causis rationem decidendi depromere ex causa proximiore, ne argumentando ex aliis quibuscunq; rebus abjectis idem per idem demonstretur, & petitio supersit principii. Quan-
5 do deinde ex radicibus arboris, aut etiam intortis & instar ingentium stipitum in humum inflexis ramis (quale arborum plantationis genus refert Q. Curtius *hist. l. 9. c. 1. n. 62. add. infr. Class. 4. Sect. 17. §. 8. n. 9.*) pullulant novæ arbores in vicinum fundum, poterat videri ipsas spectare ad dominum arboris, è cujus radicibus vel ramis descendunt, eò quòd, si arbores aut vites; vel vinea quidem aut arbustum, sylva, olivetum, sed ita, ut duntaxat vites arboresve intelligerentur, in feudum essent concessæ, iisq; extirpatis ex relictis earum radicibus, nec verò ex novis seminibus aut stirpibus, aliæ vites arboresve pullulâssent, hæ adhuc censeantur ejusdem qualitatis & feudales, nec feudum esse extinctum, *Schrader. tr. feud. p. 3. c. 4. n. 15. add. Sect. seq. 5. §. 6. n. 6. & 7.*
6 Utiq; si in præsenti, ut illic, quæstio foret de eodem fundo. Verùm hîc radices in alterius fundum depressæ statim post coalitionem ex nova vicini terra nutrimentum capiunt, nec amplius prioris fundi & arboris, sed novi soli radices censendæ sunt, *l. 26. § 2. ff. de acq. rer. dom.* unde pullulantes ex iisdem arbores jam non videntur ex arboris radice, sed propter novum alimentum fictione quâdam quasi ex novis seminibus vel stirpibus oriri, & tum ratione dominii, quùm feudalis qualitatis, si hæc ex ipsius fundi tali qualitate æstimetur, aliæ & planè novæ arbores esse, quibus sobolis nomen tribuerunt Doctores saltem demonstrationis seu explicationis ergò, quò magis caperetur significatio arboris in alterius terram depressæ; non quasi sobolem crederent quoad causam dominii vel similis juris aut qualitatis.

# SECTIO IV.

## De dominio arborum ex alienis plantis, aut in alieno solo plantatarum.

### §. I.

1 EIdem principio, quô arbor censetur ejus, in cujus fundo radices egit, consentaneum est, si quis alienam plantam vel arborem in suo solo

ſolo poſuerit, eaq; radices egerit, quod eadem ipſius ſit domini fundi, maneat autem ſui domini, antequam radices egit, §. *Si Titius.* 31. *Inſt. de rer. diviſ. l.* 7. §. *ult. ff. de acq. rer. dom.* eodem planè modo, quo etiam ſata frumenta, quamprimùm cum terra coaluerunt, ſolo cedunt §. 32. *Inſt. d. t.* & quo omnis fructus non jure ſeminis, ſed jure ſoli percipitur, inſpecto jure corporis, ex quo percipitur, non ſeminis, ex quo oritur, *l.* 25. *pr.* & §. 1. *ff. de uſur. add. Miſcell. jur. quæſt.* 5. & proinde domino 2
plantæ non conceditur eam vindicare, quamvis poſteà eſſet eruta, quia novo alimento nova & alia facta, *l.* 26. §. 2. *ff. de acq. rer. dom.* & dominium ejus propter negligentiam domini usq; ad coalitionem (in qua probanda, an nimirum planta radices egerit vel non, ſtandum judicio ruſticorum, & ſi qui alii ejus rei peritiam habent, *Locam. ad §. Quod ſi vis fluminis.* 21. *Inſt. de R. D.*) expectantis & non vindicantis videtur ademptum, *arg. d.* §. 31. & §. 21. *Inſt. de R. D. l.* 26. §. 2. *ff. de acq. rer. dom. l.* 9. §. 2. *ff. de damn. infect. add. Sect. præced.* §. 6. *n.* 2. & *ſeq.*

## §. II.

QUòd autem Varus & Nerva domino plantæ utilem vindicationem concedant, Ulpianus quidem refert, nec expreſsè rejicit in 1
*l.* 5. §. 3. *ff. de R. V.* aſt idem etiam Alfeni contrariam opinionem refert, nec rejicit *in l.* 9. §. 2. *ff. de damn. infect.* Putat Arumæ. *ad ff. diſp.* 8. *th.* 3. item Struv. *in Synt. Civ. Exerc.* 41. *th.* 27. quaſi Ulpianus al- 2
teram opinionem referret ſaltem, alteram verò approbaret: aut, quòd l. 9. §. 2. de damn. infect. de actione directâ, quæ nulla competat ad arborem ipſam petendam; & verò l. 5. §. 3. de R. V. de actione utili queat accipi, competente ad arboris æſtimationem, quantumvis ea cùm terra coaluiſſet, ſi de cœtero plantæ dominus foret in bona fide. Verum in aprico eſt Ulpianum neutram eam ſententiam approbâſſe, 3
ſed utramq; quaſi in medio reliquiſſe; neq; ex eo, quòd Juſtinianus Vari & Nervæ opinionem non retulerit in Inſtitutiones, eam tacitè rejectam, aut certè non expreſsè, ſicut alteram Pauli, Alfeni, Caji, approbatam cenſendam eſſe, cum utraq; defendi poſſit & conſiſtere, non quidem quaſi in citatis textibus iidem ſint caſus, de quibus utrisq; eadem actio directa neganda, utilis verò concedenda ſit, ſed quia caſus iſti planè ſunt diverſi, de quorum uno omninò nulla neq; directa neq; utilis competere queat actio; de altero verò duntaxat utilis, prout bo-

na

4 na aut mala fides suaserit. Casus etenim in l. 9. §. 2. de damn. infect. propositus satis luculenter eò tendit, quando arbor cum crusta terræ ex uno in alterius fundum est prolapsa, & cum nova terra denuò coaluit, qui sanè casus non eo modo potest accidere, quo per alluvionem alterius fundo paulatim quid & latenter adjicitur, ut dignosci nequeat quid cujusq; fuerit; sed eò referendus est, ubi talis adjectio quasi uno impetu per vim contingit, & quid cujusq; sit discernendi relinquitur facultas, dum vel sola arbor, utut terra latenter foret adjecta, cognosci & ante coalitionem posset peti, pertinente eo, *quòd omnia tollenda sint*, ad casum, ubi de crusta terræ simul prolapsa apparet, eamq; dominus fundi, quòd fundo suo noceret aut eum deformaret, simul vult tolli.
5 Sciens ergò dominus arborem suam prolapsam in alterius fundum, nec tamen, cùm benè posset §. 21. *Inst. de* R. D. vindicans, sed eam negligens donec cum alterius fundo coaluerit, in ea planè conditione est, atq; ille qui sciens malâ fide suam plantam in alieno solo posuit, nec illius fundi habet possessionem, ut scilicet æquè videatur quodammodò voluntate suâ arborem amittere §. 21. *Inst. de rer. divis.* eiq; ideò neq; directa neq; utilis actio superesse, *d. l. 9. §. 2. de damn. infect. add. Sect.*
6 *praced. §. 6. n. 2. & seq.* Ast si vel maximè l. 5. §. 3. ff. de R. V. pertineat ad utrumq; casum, tum quando quis suam plantam in alieno solo, quùm quando alienam plantam in suo fundo posuerit, ut posteriori casu verba *alienum agrum* non ad plantatorem, sed ad arborem referantur, tamen ibi plantator alienam plantam in suo fundo posuisset ignoranter aliove modo bonâ fide, ut æquum sit, cùm directa competere non possit, dare utilem vindicationem ad æstimationem *add. l. 23. §. 4. d. t. de R. V.* aut si arbor reponendi vel transplantandi animo foret eruta, concedere nunc ipsius plantæ vindicationem §. *Cùm in suo solo. Inst. de* R. D. *l. 43. l. 49. ff. l. 2. C. de R. V.* quæ aliàs stricto jure haud com-
7 petebat *l. 26. §. 2. ff. de a. r. d. add. §. 1. hic n. 2.* quemadmodum è contrario juxta id, quod etiam interdictum quod vi aut clam intra annum habeat locum *l. 22. pr. ff. quod vi aut clam.* insuper eundem sibi vendicet directa ipsius plantæ, etiam non erutæ, vindicatio, si quis alienam plantam in suo solo posuisset scienter malâ fide, ceu ob quam fingendum foret, ac si radices planta nondum egerit, neq; dominium mutatum sit, *arg. d. l. 22. pr. ff. quod vi aut clam.* quapropter etiam plantator, seu dominus fundi non potest repetere (sicut in casu, ubi bonâ

fide

fide plantâsset, & postquam eruta planta esset, daretur vindicatio) impensas, neque arborem eo nomine retinere aut doli exceptionem opponere, *arg.* §. *Ex diverso.* §. *Quâ ratione Inst. de* R.D. quod in dictis tex- 8
tibus ab ædificiis desumptum argumentum procedit, vel ideò, quia instar ædificii arbor est accessio & pars soli, vel quia ratio bonæ & malæ fidei ad quascunq; res quadrat, de quali argumentatione aliàs monuerim denuò, quod dixi *Sect. præced.* §. 6. *n.* 4.

§. III.

EAdem servanda sunt, si quis suam plantam in alieno agro poneret, 1
eaq; radices egisset, ut tunc acquiratur domino illius soli, cum quo coaluit, *d.* §. *Si Titius.* 31. *Inst. de* R.D. *l.* 7. §. *ult. ff. de a. r. d.* Aut enim 2
id fecit plantæ dominus, cùm non esset in possessione fundi, scienter malâ fide, & voluntate suâ plantam videtur abjicere, adeò ut nec eruta ad ipsum revertatur, nec æstimatio debeatur, *l.* 26. §. 2. *ff. de acquir. r. dom. junct.* §. *Ex diverso. Inst. de* R.D. nec impensæ ullæ restituendæ sint, *Treutler. Vol.* 2. *disp.* 20. *th.* 6. *lit. c.* ac plantator insuper, si animo habendi possessionem fundi plantâsset, ob eam alteri turbatam possit interdictis possessoriis conveniri, *Mascard. de probat. conclus.* 1397. *n.* 52.
Aut verò plantatio processit, cùm plantator esset in possessione fundi, 3
quidem ex certa scientia, sed bonâ fide ad domini utilitatem vel necessitatem, ut non velit plantam donare vel abjicere, verùm vel ipsam, vel ejus, quam impendit, meliorationis æstimationem recipere: & tunc poterit plantam, postquam eruta est, vindicare, *arg. l.* 2. *C. de rei vindic.* vel etiam ubi absq; læsione prioris status fieri posset, eruere, *arg. l.* 5. *C. de R.V.* aut instar illius qui suam plantam in alieno, quem possidet, fundo posuit bonâ fide ignoranter, opponere domino solum vindicanti exceptionem doli, eoq; æstimationem & sumptus servare, *l.* 11. *C. de R.V.* Cui posteriori per ignorantiam in alieno fundo bonâ fide plan- 4
tanti, si fundum non possideat, nulla videtur ipso jure competere actio, sed danda ex æquo & bono est actio utilis, in quantum fundi dominus fieret locupletior; aut possessio, quâ fortè cecidit plantator, ab altero repetenda & tunc retentione utendum erit, *per tradita Locam. ad* §. *Ex diverso. Inst. de* R.D. Quod tamen Locameri consilium, si quis semel 5
legitimo tramite possessione ejectus fuerit, aut in eâ præventus, non caret difficultate, ut satius sit de possessione retinenda sibi ab initio prospicere, *v. Wesenbec. consil.* 93. *n.* 11. *& seq.*

## §. IV.

1 NEquicquam iis, quæ in tota hác Sectione dicta sunt, adversatur, quòd in hisce casibus, si de cætero adsit bona fides, videatur convenientius juri naturæ, ut arbor sit utriusq; communis, eò quòd alimentum arboris, in quo æquitas juris civilis sita est, faciat solummodò partem ejus rei quæ jam ante existit, atq; ideò, sicut domino soli ex nutrimento jus quoddam in arborem nascitur, ita plantæ vel arboris domino ob id jus suum naturaliter non pereat, *v. Grot. de jur. bell. & pac.*
2 *lib. 2. c. 8. §. 22.* Utiq; enim hoc verum est, ast nec jus civile domino plantæ jus suum adimit, sed volentibus communionem tacitè permittendo, saltem decidit casum, quando alteruter nollet in communione persistere, cui tunc potius ipsa tota res, & cui suæ partis æstimatio adjudicanda sit, præferens meritò in ipsius rei seu arboris dominio dominum soli ob nutrimentum, quod illa ex eodem percipit, & sine quo non posset consistere, *Pufendorf. de jur. nat. & Gent. l. 4. c. 7. §. 5. Kulpis Colleg. Grotian. ad lib. 2. c. 8. vers. concedimus enim Grotio. add. Sect.*
3 *præced. §. 5.* Equidem juri naturæ neutiquam repugnat, propter varia communionis rerum incommoda, & ne quis in eâdem persistendo illa invitus ferre cogatur, eam tollere, & alteri rem, alteri verò pretium assignare, *§. 4. & 5. Inst. de offic. Judic. l. 1. C. commun. divid. Pufendorf. d. loc.* ac publicè videtur interesse, inter concives nullas relinqui, sed potius omnes præcaveri aut præcidi dissensiones, *v. Miscell. jur. quæst. 2. n. 4.* & ergò etiam eas, quæ ex rerum communione plerumq; solent oriri, *l. 77. §. 20. ff. de legat. 2. l. 26. ff. de servit. urb. præd. junct. l. 28. ff. commun. divid.* ob quas ideò judicem in dividunda re communi id sequi convenit, quod omnibus est utilissimum, *l. 21. ff. commun. divid.*
4 Utut verò non conciliandam Romanorum Juris-Consultorum sententiam cum Grotii opinione, sed illorum autoritatem contra Grotium defendendam esse alii existiment, eò quòd ratio constituendi arboris dominii in alimento non consistat absolutè & exclusivè, sicut Grotius imputaret juris Romani autoribus, sed copulativè & conjunctim cum coalitione, seu ex hypothesi coalitionis, *l. 9. §. 2. ff. de damn.*
5 *infect.* tamen vereor ne Grotio fiat injuria, qui eo ipso dum æquitatem juris civilis in alimento arboris consistere asserit, ejusdem cum terra coalitionem præsupponit, ceu quæ nulla sit, quæ non secum trahat ar-

boris

boris alimentum; neq; ullum arboris alimentum, quod non præceſſerit coalitio cum terra: ut ideò qui unum eorum appellaverit, utrumque dixiſſe putandus ſit. *v. Sect. præced.* §. 5. *n.* 2. Haud ſanè video cau- 6
ſam, quare non etiam communio arboris foret ſtatuenda, ubi conjunctim coalitionem & alimentationem arboris conſideraveris, ſicut aliter fieri nequit, quia neq; coalitio neq; alimentatio conſenſum inducit transferendi plantæ dominii: Nec etiam eſt, ut ideò plantæ dominium transvertatur, quia arbor radicata non commodè queat absq; læſione à ſolo ſeparari, ex quo videri poſſet, coalitionem principaliter operari conſtitutionem dominii: Hæc etenim ipſa ratio incommodæ ſeparationis haud potens eſt alteri ſuum auferre dominium, ſed ſaltem inducendæ communionis. Unicus forſitan ſupereſt caſus, quo coa- 7
litio videtur influere cauſam dominii intervertendi, nimirum ſi aliquando negligentia domini usq; ad coalitionem expectantis & non vindicantis foret punienda, aut exinde ejusdem tacita voluntas rem derelinquendi & alteri concedendi inferenda, *v.* §. 1. *hîc in fin.* ſed tunc adhuc non ad nudam coalitionem, verùm etiam, & quidem magis principaliter, ad alimentationem arboris reſpicitur, ceu in qua illa negligentia, eaq; tacita voluntas, ſe eò plus exſerunt, ut vel unicè alimentationem, tanquam cauſam propinquiorem, attendere voluerint leges Romanæ. *v. l.* 26. §. 2. *ff. de acquir. rer. dom. l.* 6. §. 2. *ff. arb. furt. cæſ. ubi add. ſupr. Sect. præced.* §. 4.

§. V.

His deductis facilè in promptu eſt reſponſio ad caſum, ubi quis in 1
alieno fundo nimis ſicco & arido, cujus ſuccus ad incrementum plantæ non ſufficiebat, plantam bonâ fide poſuiſſet, atq; ad terræ fertilitatem arboriſq; incrementum promovendum, fimum ſuum commiſcuiſſet, aut ſummâ terrâ ſublatâ aliam pinguiorem ſubſtituiſſet: Quamvis enim tunc plantator non ſolùm plantam, ſed & partem nu- 2
trimenti, in quo unicè dominii ratio conſiſtit, præſtiterit, unde eò magis arboris dominus pro parte cenſendus ſit, iterum tamen in caſum, ubi alteruter in communione ſtare nollet, ſecundùm principia juris civilis ſtatuendum erit, ut in ipſo arboris dominio præferatur dominus fundi, alteri verò plantæ & meliorationis æſtimatio præſtetur: ſiquidem fimus, niſi cum terra unitus, & ſimiliter illa, quæ in locum ſublatæ

regeſta eſt pinguior terra, antequam cum fundo coaluerit, non poteſt quicquam ad nutrimentum arboris conferre, ſed demum cum illa terra, in qua arbor radicata eſt, vim conſequitur conferendi radicibus nutrimenti, *v. Sect. praced.* §.5. ut ſtercoratione illâ non tam fundi dominium videatur mutatum, quàm qualitas, & arboris dominium ſecundùm terram, in qua radices egit, & ſine qua non poteſt conſiſtere, cenſendum ſit, *l.*24. §. *ult. ff. quib. mod. uſusfr. amitt.*

# SECTIO V.

## De dominio arborum in prædiis feudalibus, emphyteuticis & ſimilibus in genere.

### §. I.

1 IN Sect. præced. cuncta quidem potiſſimùm de fundis alienis fuêre deducta, in quibus plantatori nullum jus conſtitutum eſt, ſed ubi is vel malâ vel bonâ fide, fortè alterius negotia gerendo, agit ignorantibus aut invitis fundorum dominis: mentio tamen quoq; facta fuit de caſu, quando plantator foret in poſſeſſione fundi alieni, & in eo vel malâ, vel ſcienter aut ignoranter bonâ fide plantâſſet, *v. Sect. praced.* §.3. Nunc igitur occurrit quæſtio, cùm domini fundorum ſæpiſſimè aliis concedant aliquod jus, v.g. feudi, emphyteuſeos, ſuperficiei vel ſimilis, eâque conceſſione alios in conſortium ſui dominii adſciſcant, ac ſuo dominio detrahant, alteri verò etiam mutilatum conſtituant, & prout vel majus vel minus conceſſerint, eatenus vel majus vel minus ipſi retineant, neque amplius vel ſibi propter jus alterius, vel huic propter jus dominorum, & quidem excellentius, libera de ſuo diſponendi relicta ſit facultas, *v. Miſcell. jur. quaſt.*9. *add. Hugo de ſtat. reg. Germ. c.*6. §.15. ad quem proinde ſpectent arbores in fundis feudalibus, emphyteuticis, ſuperficiariis, colonariis aut ſimi-
2 libus enatæ vel plantatæ? Pro vaſallo, emphyteuta, ſuperficiario, aut colono ſequentia militant argumenta (1) quia iidem participant de dominio fundi, *vid. Miſcell. jur. d. q.*9. adeoq; *jure dominii utilis* videntur arbores, *tanquam fructus non directi, ſed utilis dominii*, ad ipſos
3 pertinere. (2) Quia ſuperficiario in ſpecie arborum plantatio ipsâ ſuper-

ſuperficiei conceſſione permittitur, *l.13. ff. de ſervit.ruſt. præd.* ut ex voluntate domini fundi earum dominus conſtituatur. *l. 1. §. 3.4. & paſſim ff. de ſuperfic. l.73 74.75. ff. de R.V. l.12. §.3. ff. de Publician. in rem act. l.16. §.2. ff. de pignor. act. l.3. §.3. ff. de op. nov. nunc. l. 3. §.7. ff. ut. poſſid.* (3) quia fundi ipſis conceſſi intelliguntur ſub lege me- 4
liorationis, *Auth. Qui rem. C. de SS. Eccleſ. l.2. C. de jur. emphyt. l.1. ff. ſi ag. vectig. l.7. §. fin. ff. de uſufr.* & quamvis hodiè fertiles quoq; agri dentur in emphyteuſin &c. *Schneidw. ad §.3. Inſt. de locat. Struv. Synt. Civ. Ex.XI. th. 52. Melon. theſaur. jur. tit.7. n.1. in f.* tamen dominus hoc ipſo, dum in ſuo alteri dominium utile concedit, meliorandi poteſtatem feciſſe videtur, maximè cùm nemo præſumatur nolle id, quod ſibi eſt utile, *arg. l.39. ff. de negot. geſt. l.13. §.5. ff. de uſufr. l. 5. in f. C. de emanc. lib. l.1. §. fin. ff. quod cujusq; univerſ.* (4) quia ob dictam ra- 5
tionem ſimiliter colono relicta meliorationis poteſtas, utut alicubi determinata & reſtricta Solmſ. LandR. *tit.7. verſ.* Zum dritten. quæ melioratio quandoq; eidem incumbit ex lege contractus, velut emphyteutæ, vaſallo, ſuperficiario, Solmſ. LandR. *d. tit.7.* von dem Landſiedel/ §. 2. Quibus olim, quando de hac materia conſcri- 6
pſiſſem diſputationem inauguralem, in ejusdem c.1. Sect.2. §.2. addideram & hoc quintum argumentum, quòd ædificium in fundo emphyteutico poſitum jure Saxonico tranſeat ad emphyteutam cum ipſo fundo, allegans ex ea, quæ ad manus erat, de jure emphyteuſeos Heidelbergæ à Keippio habita diſputatione, Carpzovium *in juriſpr. forenſ. part.3. Conſt.31. def.3. & 4.* Verùm cum Keippio manifeſtum 7
erravi errorem, non cogitans tum temporis de eo, quod lectorem admonet Covarruvias *pract. quæſt. c.37. n.2.* ut nimirum penſitet maturè quæ ab aliis traduntur, priusquam ex his obſcura quæq; & dubia deducat: Quamvis enim, ſi vel maximè jure Saxonico res ita ſe habe- 8
ret, facilis inventu foret ad id argumentum reſponſio pro dominio arborum domino directo attribuendo, nimirum quòd iſtud argumentum aut de dominio utili accipiendum, aut ad ædificia reſtringendum, nec ad alias meliorationes extendendum ſit, *Carpz. cit. Conſt.31. def.3.* tamen jus Saxonicum ædificium in fundo feudali extructum non va- 9
ſallo, ſed domino directo, etiam ſine ulla impenſarum refuſione, tribuit in caſum aperti feudi, atq; ſic in eo duntaxat à communi jure recedit, quòd hujus meliorationis non habeatur caſu contingente ratio,

 ſicut

ſicut aliarum meliorationum, *v. Carpzov. d. Conſt.* 31. *def.*1. *Schrader. tr. feud.*2. *part.*9. *part. principal. Sect.*2. *n.*141. *Berlich. p.*3. *concluſ.*42. *n.*21.

§. II.

1 HIs verò non obſtantibus pro domino directo pronunciandum eſt, *v. Carpzov. p.*2. *Conſt.*38. *def.*24. *n.*3. & 4. *add.* §. *praced. n.* 9. *hic.* & reſpondendum ad ſuperiora argumenta, ſcilicet ad primum & ſecundum concedendo, quòd vaſallus emphyteuta, ſuperficiarius, in arboribus habeant dominium, ſed, velut in ipſo fundo, ſaltem utile & reſtrictum, quod caſu contingente cum ipſo fundo redeat plenè ad do-
2 minum directum. Ad 3. & 4. Exinde potiùs contrarium evinci: nam aut fundum fuiſſe meliorandum ex lege contractus, vel etiam ſpecialis conſuetudinis provinciæ, aut emphyteutam, vaſallum, ſuperficiarium, colonum, proprio motu eum feciſſe meliorem: Priori caſu utriusq; contrahentis voluntate meliorationem omninò acquiri domino, cui emphyteuta, vaſallus, ſuperficiarius, colonus, operam ſuam in plantando dare ex contractu vel conſuetudine fuit obligatus, ut etiam propterea, fundo ad dominum pleno jure redeunte, æſtimatio meliorationum non ſit refundenda, *conf. l.*15. *ff. de impenſ. in res dot. Franzk.*
3 *de laudem. c.*15. *n.*65. *Stuck. p.*1. *conſil.*27. *n.*787. 788. Poſteriori caſu tam dominus directus tacitè videtur voluiſſe, quod ſibi, non quod vaſallo & non ſibi, eſſet utile, quàm ipſe vaſallus vel alius ſimilis hâc mente cenſetur plantâſſe, quò utilius haberet dominium utile, non etiam
4 ut directum meliorationum dominium indebitè acciperet. Adhuc ergò verum eſt, ejus eſſe arborem, cujus eſt ſolum, in quo egit radices.

§. III.

1 QUoniam tamen vaſallus, emphyteuta, ſuperficiarius, colonus, aut qui alii ſimile jus habent, ſunt in poſſeſſione fundi, *v. Sect. praced.* §. 3. qui eo poſtremo caſu ex præſumpta domini directi voluntate ac natura contractus operam ſuam ſpe compenſationis præſtant, ut jure naturæ æquum ſit, alterum cum ſuo damno non locupletari, *l.* 206. *ff.*
2 *de R.I. l.*14. *ff. de condict. indeb.* Inde haud immeritò, ſi feudo aperto, aliove ſimili jure reſoluto, fundus rediret ad dominum, ab eodem æſtimatio earum meliorationum, quæ non ex lege contractus neq; ſuperfluè aut dolosè, ſaltem eo fine, ut iis ad pretium ipſius proprietatis accedentibus

dentibus, dominus proprietatem habeat pro derelicta, factæ essent, pendenda & ad domum vasalli, emphyteutæ, superficiarii, coloni, securè inferenda, *l.* 25. *ff. de pignor. act. l.* 10. *§.*1. *ff. de negot. gest. l.* 79. *ff. de V.S.* Solmß. Land-Recht *tit.* 7. Schatz-Ordnung der Besserung. *pr. & art.* 13. *Menoch. de recup. poss. remed.* 15. *n.* 553. *Gail.* 2. *obs.* 12. *n. ult.* aut domino utili rem plantatam absq; damno domini directi auferre permittendum est, concesso usq; dum alterutrum foret factum, retentionis jure, *Gail. d. loc. n.* 6. *Berlich. part.* 3. *conclus.* 42. *n.* 1. *& seq. Struv. Synt. civ. Exerc. XI. th. ult. pr. & Synt. feud. c.* 15. *aph.* 17. *Schnobel. disp. feud.* 10. *th.* 33. *add.* Solmß. LandR. *dict. tit.* 7. *passim. l.* 3. *pr. l.* 12. 14. *&* 15. *ff. de impens. in res dot.*

## §. IV.

EX prædictis constat, etiamsi arborum plantatio videatur ad meliorationes illas, quas haud commodè sine læsione prioris status separare licet, referenda esse, ut ea propter à domino soli æstimatio earum præcisè solvenda, nec alteri permittendum sit, illiusmodi meliorationes haud commodè separabiles tollere, *Schrader. tr. feud.* 2. *part.* 9. *part. principal. Sect.* 2. *n.* 97. quòd nihilominus aliud foret dicendum, & easdem tollere permittendum, ubi commodè absq; alterius vel publico damno quirent tolli & secum auferri, *v. §. præced. hic. Item Sect. præced. §.* 3. *n.* 3.

## §. V.

CUm autem ad meliorationum æstimationem plerumq; adhibeantur rustici, ceu ejus rei periti, hi verò ob præsens futurumve commodum, dum & ipsi ejusmodi fundos possident aut acquirere sperant, consueverint æstimationem vel extollere in damnum domini directi, vel facere minutam in favorem coloni, inde Magistratui incumbit, certis legibus & constitutionibus modum æstimationis determinare, aliàve viâ æstimatorum dolum coërcere; in quam rem elegantem constitutionem videre licet in Nov. 64. nec non im Solmsischen Land-Recht d. tit. 7. quæ posterior ita habet: Und nemlich soll ein Setz-Weide / die beklieben und grün ist / und noch nicht gehauen / geschätzt werden für drey Pfennige: Item, eine Weide / die da grün ist / und einmal gehauen / soll geschätzt werden an sechs Pfennig: Item, eine Weyde / so grün ist und zwey - drey - vier - oder mehrmals gehauen wor-

worden/ soll geschätzt werden an achtzehen Pfennig und nicht höher: Item, es sollen auch nicht mehr dann drey Weyden-Stämme in einer Ruthen gesetzt werden/ wo aber mehr darinn stehen/ sollen sie nicht geschätzt werden/ oder mag sie der Land-Siedel vor der Schatzung außhauen und hinweg thun. Item, Es soll ein jeder Obs-Baum/ darnach er gut ist/ und Frucht trägt/ geschätzt werden. Item, es soll ein jeder Baum-Garte/ darnach er viele und gute Bäume hat/ und Graß trägt/ geschätzt werden. Item, ein jeder Wein-Garte soll wol und eigentlich gemessen/ und darnach besichtiget werden/ wie er mit Stöcken stehet und gedünget ist/ auch
3 der Art und Pfleg nach geschätzt werden. Quibus gemina de consuetudine Bücherthalensi in Comitatu Hanovico annotavit beatus avus meus D. Krebs his verbis: Die Schatz-Ordnung der Besserung im Bücherthal ist vor eine Setz-Weyde/ die beklieben und noch nicht behauen/ ein Pfennig; Wann die einmal gehauen ist/ wird sie geschätzt drey Pfennig: Wann sie zweymal gehauen ist/ sechs Pfennig: Wann sie drey- oder mehrmal gehauen ist/ neun Pfennig: und sollen die äusserste Stämme drey Schritt von einander/ und je eine von der anderen eine halbe Ruthe stehen. Doch wann die Weyde-Stämme etwas groß und frech sind/ wird über
4 gemeldte Summ etwas mehr geachtet. Cæterùm hæc æstimatio arborum & similium meliorationum fit expensis ejus, qui eam fieri desiderat, aut in cujus utilitatem vergit: Et sic interdum domini directi, colonum expellere volentis, aliquando coloni, nonnunquam etiam utriusq;, *conf.* Solmß. Land R. *d. tit.* 7. §. 11.

## §. VI.

1 NOn intempestivè hîc quæritur, si arbor in prædio feudali nata vel posita censenda sit secundùm qualitatem fundi, ubi radices egit, an & vice versa illi adscribendum solum, cujus est arbor, ita ut arbor ad se trahat fundum, & v.g. sylvâ, vineâ, oliveto vel etiam unicâ arbore fructiferâ in feudum concessis, solum quoq;, quo continentur,
2 concessum videatur & feudale sit? Haud quidem affirmare hæsito, quando sylva, vinea, olivetum vel aliud arbustum in feudum foret concessum, quòd eâ ipsâ concessione simul solum, cui cohærent, comprehendatur & feudale sit, adeoq; feudum adhuc persistat in solo, ac in

tali

tali qualitate pertineat ad vasallum, utut sylva, vinea esset extirpata aut arbustum succisum, *Jason. in l. Si fundum sub conditione.* 81. §. *Qui fundum.* 3. *ff. de legat.* 1. *num.* 18. *fol.* 120. *col.* 2. *in fin. Schrader. tr. feud. part.* 3. *c.* 4. *n.* 12. & 13. *Coppen. obs. feudal.* 4. *n.* 6. non autem ex hac ra- 3
tione quasi solum consideretur velut pars sylvæ, arbusti, aut vineæ, sicut arbor spectatur tanquam pars fundi, vel quasi solum duntaxat per quandam consequentiam veniat sub concessione sylvæ, vineæ, oliveti, 4
alteriusve arbusti. *Schrader. d. loc. n.* 1. & *seq.* verum potiùs, quia in ejusmodi concessione solum ipsum directò continetur, & non tam arbores, vites, olivæ in feudum datæ censentur, quàm *saltem ratione culturæ & fructuum, non ipsius substantiæ*, certum fundi genus, nimirum *sylva, olivetum, vinea,* atq; sic ipse fundus *arg. l.* 13. *ff. de serv. rust. præd.* cujus qualitas feudalis non potest non persistere, utut culturæ genus, modò legitimè & absq; deterioratione directi dominii, fuerit mutatum, *d. l.* 13 *de S.R.P.* Ast multa me manet difficultas, si unica duntaxat arbor 5
fructifera esset in feudum data, an eâ quoq; concessione contineatur fundus, & arbore excisâ, nec rursus ex iisdem radicibus pullulante, maneat tanquam feudalis apud vasallum, ut vult Schrader. *d. n.* 12. & 13. Tunc enim non videtur certum fundi genus in feudum datum, 6
adeoq; nec ipse fundus, sed tantummodò arbor, ut vasallus illius habeat utile dominium ac plenissimum usum fructum eodem planè modo, atq; si vel arbores & sylvæ, detracto solo, in feudum forent concessæ, *Schrad. p.* 3. *c.* 2. *n.* 60. vel in concessione sylvæ, vineæ, oliveti, arbusti inter dominum & vasallum expressè conventum, ut saltem arbores aut vites intelligerentur: Quibus casibus certè magis arbores & vites, 7
quàm sylvas, arbusta & vineas, in feudum datas esse credendum est, ideoq; iisdem extirpatis, nec rursus ex radicibus, sed vel planè non, vel ex aliis novis seminibus aut stirpibus pullulantibus, feudum in solo haud remanet, sed penitus extinguitur, velut ipse tradit Schrad. *d. c.* 4. *n.* 15. *add. Sect. præced.* 3. §. 6. *n.* 5. At quid dicendum, si certa pars vi- 8
neæ esset concessa, num comprehendetur solum vineæ, an saltem vitium arbusculæ? Prius arridet, nisi appareat per partem vineæ intelligi vites. *Conf. Jason. d. num.* 18.

# CLASS. IV.

## De effectu dominii arborum.

## SECTIO I.

### De effectu dominii arborum in genere, & in specie de iis commoditatibus quæ magis occasione dominii arborum in alias res obveniunt, quàm ex eo ipso in ipsas procedunt.

§. I.

1 CUm hactenus demonstratum sit, quis arborum in quocunq; fundo enatarum vel plantatarum constituatur dominus, reliquum est de effectu illius dominii adhuc ea subjicere, quæ de eodem scire decet. Quemadmodum autem generaliter cujuscunq; dominii effectus consistit in libera potestate de re sua disponendi, vel alteri in ea aliquid permittendi aut prohibendi, v. *Miscell. jur. quæst.* 9. ita quoq; arborum dominii effectus se exserit in fructuum perceptione, & libera de iisdem dispositione: Ad illam referendus quicunq; fructus è lignis domino obveniens, veluti umbra ad amœnitatem, omnis generis glans, succisio pro vario usu, aliæve plures commoditates: Ad hanc pertinent concessiones jurium, quas dominus arborum alteri in iisdem facit. Eæ enim commoditates, quæ magis occasione dominii arborum in alias res quasi extrinsecus obveniunt, quàm ex eo ipso in illas ipsas procedunt, non directò & proximè, sed quodammodò remotè effectum dominii arborum respiciunt, adeoq; de iis priùs, quàm ad hunc fecerim gradum, saltem obiter dicturus sum.

§. II.

1 PRiusquam igitur ad eos dominii arborum effectus me convertam, qui directò, intrinsecus, & proximè ex eo dominio in ipsas arbores procedunt, interjicienda hîc erit quæstio, num quoq; aves & apes

in arboribus confidentes (quorsum quoq; ostreæ, quarum semen se applicat arborum ramis, quos fructus marini alluunt, quæq; postmodum in arboribus excluduntur & crescunt, referendæ *v. Nitsch. tom.3. ephemer. erudit.* 8. §.3. *ephem.*10. §.3.) inter fructus arborum habeantur, earumq; captura constituat effectum dominii arborum? Haud 2
esse inter fructus arborum referendas aves, in iis nidos facientes, aut apes in illis confidentes, neq; favos si quos effecerint, ideoq; non soli domino arborum, verùm cuivis primo occupanti & eximenti aves, apes aut favos acquiri deciditur *in* §.14. *Inst. de R.D. jung.* §. 6. *hîc n.*3.
quæ decisio ampliatur ut vera sit, etiamsi aves ex putrefactione arbo- 3
ris vel ejus fructuum fuissent natæ, *Port. mag. natural. l.2.c.*3. quia non spectanda sit materia generationis, sed propter feram naturam libertas naturalis, quæ non nisi occupatione queat interverti. §. 12. & 14.
*Inst. de R.D.* Eaq; occupatio omninò sine damno domini arboris sus- 4
cipienda est, nec licet avium è nido eximendarum causâ arborem succidere aut corrumpere, *Meurer.* Jagt- und Forst-Recht *part.*1. *pag.*6. *add. ordinat. Hassiac. Caroli de anno* 1683. ibi: Wer bey Außhauung oder Außdämpffung in Bäumen gefundener Bienen etwan ohne Vorwissen der Forst-Beampten Schaden an Bäumen thut / soll nach Befindung des Schadens umb 1.2.3.4. oder 5. Guld. gestrafft werden. Item ibi: Wie dann auch niemand gestattet werden soll / im Wald / auffm Feld / oder an Wassern / junge Auerhanen / Birck- und Feld-Hüner / auch Enten oder andere nutzbare (*hæc limitatio vix congruit subsequenti rationi s. prætextui*) Vögel und dero Eyer außzuheben / sintemal dardurch mancher Baum beschädigt und verderbet wird. *jung. infrà h. Class.4. Sect.7.* §.6.

## §. III.

PEr indirectum tamen dominus arboris aves & apes in eâdem con- 1
fidentes favosq; sibi soli potest habere, prohibendo alteri accessum ad suam arborem, *arg. d.* §.12. *Inst. de R.D.* eaq; prohibitio etiam 2
censetur facta, ut dominus arboris, non quà talis, sed itidem occupationis jure, aves favosq; nanciscatur, si de consuetudine loci, possessionis ac dominii apum mellisq; quærendi gratiâ, arborem signâsset, *Berlich. part.*5. *conclus.*50. *n.*11. *Franzk. ad* §. 14. *Instit. de R.D. n.*5.

§. IV.

1 EX præmissis infertur, eum qui post domini arboris qualemcunq; occupationem apes vel favos eximere præsumpsit, & abstulit, se implicare crimini furti, qui aliàs, si nulla prohibitio aliave occupatio præcesserit, auferendo aves, apes vel favos haud furtum committeret, *l.26.ff.de furt. l.5.§.3.ff.de acquir.rer.dom. Berlich. d.conclus.50.n.10. Carpzov. p.4. Const. 36. def.1.& 2. Philipp. us. pract. lib.2. eclog.5.*

§. V.

1 QUæ de apibus dicta sunt, non ubique obtinent, sed hîc illic aliæ
2 vigent constitutiones & consuetudines. Talem à Carolo Magno Imperatore observatam aus dem Käyserlichen und Königlichen zu Straßburg anno 1507. getruckten Land- und Lehen-Recht refert Noë Meurer im Jagt- und Forst-Recht. *part.2.pag.45.* his verbis: Ist es/ daß Immen ausfliehen/ und fallen auff einen Baum/ und er denen drey Tage nachfolget/ so soll er jenem sagen/ deß der Baum ist/ daß er mit ihm gehe/ und daß er seine Immen gewinne. Sie sollen miteinander dargehen/ und mit Aexten an den Baum schlagen/ und mit Kolben/ oder womit sie mögen/ doch also/ daß sie den Baum nicht versehren noch verderben/ oder fällt er an einen Zaun/ oder auff ein Hauß/ oder woran er fället/ so ist dasselbige Recht als umb den Baum. Wann er an den Baum die Schläge thut/ die hiervor genennet sind/ was der Immen herab fallen/ die sollen sein seyn/ und was darauff bleibet/ die sind jenes/ deß der
3 Baum ist. Ast forsitan hæc unius apum examinis divisio nil proderit illi, ad quem non Rex apium pervenit, alteriq; nocebit. *Conf. Petr.Gregor. de Republic. lib.6. c.2.n.1.*

§. VI.

1 TAm à jure Romano, quàm prædictâ consuetudine abit jus Saxonicum, quo examen apium evolans ad vicinum huic acquiritur, ut non teneatur id restituere domino persequenti, *v.* Weich-Bild *art. 119. ibi.* Fleucht ein Bien-Schwarm aus eines Mannes Hauß oder Hoff zu seinem Nachbarn/ er ist den Schwarm näher zu behalten/ dan jener der ihm nachfolget/ dan die Biene ist ein wilder Wurm.
2 Hæc constitutio etiam servatur in practica fori Saxonici, nisi alicubi

con-

consuetudine aliud esset inductum, *Carpzov. Jurispr. for. part. 4. Const. 36. defin. 4.* & ideò examen apium quod alveo sui domini evolavit & 3
in alterius arbore consedit, Saxonico Jure indistinctè pertinet ad dominum arboris, cùm jure Romano eò usq; donec in conspectu foret sui domini, nec etiam difficilis ejus persecutio, mansisset ejusdem, ac posteà quoq; non præcisè arboris domino, sed cuivis cessisset primo occupanti, ad instar apum quæ adhuc anteà in nullius fuère custodia. *v. §. 2. hic. n. 2. add. §. 12. & 14. Inst. de R.D. Carpzov. part. 3. decis. 295. n. 11. & d. def. 4. in Respons. Scabin. Lips. quod etiam refert Philipp. in us. pract. lib. 2. eclog. 5. n. 8. jung. Berlich. d. conclus. 50. n. 6. 12. Stryck. de jur. sensuum dissert. 1. c. 3. n. 38.*

## §. VII.

SEd quid dicendum, quando examen apium, quod cujusdam alveo 1
evolâsset, consedisset in ramo ex vicini arbore in fundum illius impendente? Hoc sanè casu, quia eodem jure Saxonico vel dominium rami, vel sicut omnem fructum, ita alias quasvis inde perceptibiles commoditates, saltem in compensationem incommodi habet is, in cujus fundum ramus propendet, *v. supr. Class. 3. Sect. 2. §. 5.* ac insuper iste ramus non est extra fundum, sed potiùs in eo, ut non queant videri apes vel ex eo fundo, vel ad vicinum evolâsse, de quo duntaxat casu jus Saxonicum disponit; meritò deficit prædicta Saxoniæ Constitutio, ideoq; ad jus commune Romanum recurrendum est, quod suo priori domino adjudicat apem eò usq; donec in conspectu fuerit, neq; difficilis ejus persecutio. *§. praced. n. 3.* Quadrat hanc in rem responsum 2
Scabinorum Lipsiensium apud Carpzovium decis. 295. quod ita habet: Haben unlängst euere Bienen einen Schwarm außgelassen/ welcher sich in eures Nachbarn Garten angelegt/ den ihr alsobald angeklängelt/ verfolget/ und nicht aus euren Augen gelassen/ als ihr ihn aber fassen wollen/ ist er wieder auffgeflogen/ und hat sich in seinen alten Stock begeben/ drey Tage darin verblieben/ endlich wieder ausgezogen/ und sich an einen Ast/ dessen Baum zwar in des Nachbarn Garten stehet/ aber in die drey Ehlen lang in eueren Garten herüber hänget/ angesetzt/ dahero ihr solchen Schwarm alsobald von dem Ast in einen Stock gefast und auffgehoben. Ob nun wol euer Nachbar darvon die Helfft begehrt/ in Betrachtung/ daß sich gedachte Bienen an seinem Baum befunden/ und also nach gemeinem

Sachsen-Recht ihm zuständig: dieweil aber dennoch / als der Schwarm das erstemal in seinen Garten kommen / denselben nicht beschlossen / das andermal aber in euerem Garten verblieben / und sich nur an des Nachbarn Baum / aber gleichwol an den in eueren Garten hangenden Zweig geleget / und daselbst von euch gefasset und abgenommen worden; So habt ihr auch dardurch das Eigenthum erlanget / und hat sich euer Nachbar solches Schwarms im Stand Rechtens nicht anzumassen. In übrigen und künfftigen Fällen aber bleibt es bey den angezogenen Sachsen-Rechten und derer Verordnung / dafern keine andere Gewohnheit vorhanden / unangesehen auch die Bienen viel zu unterhalten kosten / nochmals allenthalben billich. V. R. W.

## §. VIII.

1 PORrò ratione apum, quæ in arboribus sylvarum consederint, singularia quædam occurrunt, partim quidem in conformitate ju-
2 ris communis Romani, reliqua verò ab eodem discedentia. Præ primis in regionibus calidioribus tantam apum copiam esse ferunt, ut cùm alvearibus capi nequeant, avolent in sylvas, ibidem vel in arborum truncis vel in rupium fissuris mellificantes, quarum illic locorum nemo curam habet sive occupationis sive sylvarum dominii jure eas sibi habendi; verùm alicubi pauperes mel in sylvis colligunt, ven-
3 dendoq; faciunt quæstum, *Klock. de ærar. lib.2. c.2. n.3.* Accidit autem etiam non rarò in nostris regionibus, ut apes hactenus cicures & inclusæ alvearibus evolent, ac naturalem libertatem in arboribus sylvarum repetant, quæ hoc ipso conspectum sui domini effugiunt, ut difficilis sint persecutionis, in quem casum tam hæ, quàm illæ feræ, censentur esse nullius, adeoq; cedunt primo occupanti, vel sylvæ domino, si is accessum in suam sylvam prohibuisset, & huic quidem jure Saxonico indistinctè, *v. §.2.3. & 6. hic.*

## §. IX.

1 HOdiernis plerorumq; locorum moribus, nec non in nostra Hassia, facultas eximendi apes ex arboribus sylvarum rupiumq; fissuris, itemq; favos quos in iis confecerint, ad Regale forestarum jus relata est, ita ut soli domino foresti, aut cui is permisit, ea constet libertas, saltem ne arbores succidat vel corrumpat, ejus exemptionis causâ,

*v. Men-*

*v. Meurer* Jagt- und Forst-Recht *part.* 3. von Eigenschafft der Immen. *Knipschild. de jur. Civitat. Imper. lib.* 2. *c.* 7. *n.* 61. *& tr. de oblig. vasall. erg. dom. p.* 2. *quæst.* 1. *n.* 148. *add. supr.* §. 2. *n.* 4. *hic. & infr. Sect.* 7. §. 6. Cui regali juri conveniens est, ut officiales, qui sylvis præfecti sunt, vel 2
ipsum apium examen, vel quotannis mel inde collectum, vendere ac rationibus pecuniam redactam inferre sint obstricti. *v. Klock. de arar. lib.* 2. *c.* 2. *n.* 58. nisi forsitan hæ commoditates ipsis forent in partem sa- 3
larii deputatæ. Nec enim ullum jus patrocinatur iis nemorum Offi- 4
cialibus, qui suo proprio commodo vindicant ejusmodi apes, & mel inde collectum, utut ea utilia sibi non essent in salarium computata. Non jus forestale, cujus haud domini, sed saltem administratores sunt: Non jus Romanum, nisi unico casu, ubi apum eximendarum facultas nondum domino forestæ esset quæsita, ipsi Præfecti verò, nullo alio domino amplius existente, actuali suo nomine occupatione prævenissent: Non etiam jus Saxonicum, quo domino sylvæ hæc utilitas acquiritur. Sanè in Hassiacis sylvis id commodi hactenus perceperunt 5
earum Præfecti, quo titulo sciverint ipsimet?

## §. X.

QUod aliquoties de amisso apium dominio dictum est, si ex con- 1
spectu domini evolaverint, oportet de iis tantùm casibus accipi, quando totum apium examen conjunctim & quasi gregatim, atq; sic, ut ita loquar, animo deserendi consuetudinem redeundi, evolaverit ita, ut nunc è conspectu domini videatur, ac difficilis ejus persecutio: Haud verò eò pertinent casus, ubi apes saltem mellis conquirendi gra- 2
tiâ evolâssent, utut è conspectu domini, tamen redeundi consuetudinem servantes: nam extra casum, ubi ipsæ redeundi consuetu- 3
dinem deserturæ sunt, nunquam solent sola & vacua relinquere alvearia, verùm semper aliquæ ibi reperiuntur, quæ illorum habent custodiam, & contra apes rapaces defensionem, *arg.* §. 15. *Inst. de R. D. Meurer.* Jagt- und Forst-Recht. *part.* 3. *tit.* von Eigenschafft der Immen. *Berlich. part.* 5. *conclus.* 50. *n.* 17. *& seq. Fritsch. opusc. var. jur. publ. & priv. tr.* 22. §. 45.

## §. XI.

QUemadmodum de apibus, ita non multum absimili ratione de 1
bombicibus ac serico, quod ex folliculis arborum depectunt, incidit

2 cidit quæstio, num fructibus arborum accenseantur? Sanè ita quibusdam visum est, cò quòd, antequam sericum cognitum esset in Europa, apud Seres, populos Persiæ seu Scythiæ, bombices sine ulla hominis industria naturaliter super arboribus nutriebantur, super quibus etiam texuerint folliculos, & ex ipsis arboribus deductum fuerit sericum: quòd itidem adhuc hodiè in illa regione & alibi naturaliter super ipsis arboribus nascantur, & postquam in iis texuerunt folliculos, sericum inde deducatur: deniq; quòd etiam in aliis regionibus, utut domi alantur, tamen sui naturâ & origine ex arboribus proveniant, inq; iis fructificent, dum mori plantantur ad hunc præcipuum effectum educandi bombices & extrahendi sericum, præter quam utilitatem aliam
3 ferè nullam præstant. Quibus rationibus aliqui magni viri cò usq; permoti sunt, ut quantumvis sericum, si bombices domi alerentur, haud immediatè proveniret è fundo, nihilominus secundùm ejus fundi, in quo mori essent, immunitatem, istud quoq; immune voluerint, tanquam fundi arborumq; fructum. *Conf. Francisc. Nigr. Cyriac. lib. 3.*
4 *controvers. forens. 468. n. 15. & seq. usq; ad num. 21.* Ast sicut Ferdinandi, Ducis Mantuæ, declaratione factum est, ut in ea provincia sericum & folliculi vix habeantur terræ arborumve fructus, neq; gaudeant immunitate prædii exempti, in quo sunt arbores; *id. d. contr. 468. n. 35.* ita prudentiorum decisioni submitto, an non ea sola, quæ bombicibus ex arboribus accidit generatio, nullam partem facere possit dominii, *v. §. 2. hic. n. 3.* num etiam non potius bombyx, ceu animal ferum, postquam primò occupanti cessit in dominium, & nunc sumptibus sui domini meritò alitur, fructum serici transferat in eundem dominum solo isto dominii jure, quod is per occupationem in ipsum animal nactus est, nec verò propter arboris dominium: planè velut dominus apium fit etiam dominus mellis, nullo respectu habito ad do-
5 minium flosculorum unde id collectum? Sanè hanc opinionem multùm suadet ipsa serici conficiendi ratio, ceu quod non arbor ex se profert aut generat, sed quod potiùs fit quando vermiculi, ex arborum fructibus saltem enutriti, aranearum in morem ex ore spumâ ejectâ, tenuissima ducunt fila, *v. Fazell. de reb. Sicul. prior. decad. lib. 1. pag. 16.*
6 *n. 40. lib. 2. pag. 43. n. 40.* Alia ratio est ejus miraculosæ arboris in insula Cadis, quam Enzanda nuncupant, cujus cortex interior vestimenta incolis præbet: Linum enim jam textum suâ peculiari naturâ

refert ipſa ea cortex, ideoq; magnâ curâ detrahitur, præparatur, ac ad uſum veſtimentorum aſſervatur, *v. Solin. rer. memorabil. centen. in deſcriptione regni Congo. pag.193.*

# SECTIO II.

## De fructu & dominio arborum voluptuariarum ac funeſtarum.

### §. I.

PRæmiſſis iis effectibus, qui ſaltem occaſionè dominii arborum 1 quaſi extrinſecus obveniunt, nunc ſeries tractandi in Sect. præced. §.1. ſuppeditat propinquiores ex ipſo arborum dominio in eas ipſas reſultantes effectus, & primò quidem amœnitatis. Siquidem umbroſarum arborum tam earum, quæ præter voluptatis fructum alium non ferunt, quàm glandiferarum, tantus in ſola amœnitate, recreatione, & geſtatione fructus eſt, quantum quidem ſanitatis & cujuscunq; alterius commoditatis homini ex decenti recreatione poteſt accidere: Platano, ſterili alioquin & infœcundæ, ex alieno 2 orbe petitæ arbori, quæ umbræ duntaxat colebatur cauſa, non etiam ut maritetur viti, *v. ſupr. Claſſ.2. Sect.2. §.10.n.2. Claſſ.3. Sect.2. § 4.n.3.* adeò magnus propter umbram, quam laxioribus frondium denſiorum comis ſpargit, eâque aſſidentes voluptate afficit, fuit apud Romanos & Perſas honor habitus, tantumq; pretium appoſitum, ut mero infuſo illam enutrire operæ pretium exiſtimârit Q. Hortenſius: nec non Xerxes, quem totus orbis non ceperat, ad platanum in Lydia divertens, poſitis juxta caſtris integrum diem ſub nemoroſo ejus vertice fuerit commoratus, ac decedens arbori curatorem, virum Perſam, ex iis qui immortales appellabantur, conſtituerit, armillasq; aureas in ea ſuſpenderit, *Klock. de contribut. c.1. n.118. & 119. Weber. annul. memor. memorial.4. exempl.12. add. Petr. Bizar. hiſtor. rer. Perſic. lib.2. pag.76.* ubi tamen *ex Ælian. lib.1.* videtur idipſum vitio Xerxi vertere, cujus de ea re verba hæc ſunt: Ridendus profectò eſt Xerxes, quod cum mari terrisq; Jovis operibus poſthabitis, nova itinera & inſolitam navigationem ſibi paràſſet, ſervivit platano, & arborem admiratus eſt. In

Lydia igitur, ut rumor fert, cùm vidisset proceram platanum, integrum diem ibi commoratus est, nullâ postulante necessitate, & castra posuit in solitudine circa platanum. Sed & multiplicem ac pretiosum ornatum ex ea suspendit, torquibus armillisq; ramos veneratus: & curatorem ei reliquit, quasi custodem & propugnatorem amasiæ. Sed quid tandem ex his ad arborem emolumenti rediit? Nam ornatus appostititius, & nihil ad ipsam pertinens, frustrà pependit, neque ullum momentum ad splendorem & fructum arboris attulit. Sed in arbustis commendantur generosi rami, foliorum frequentia, stirps firma ac stabilis, radices in profundum actæ, ventorum agitatio, umbræ ex iis procedentis amplitudo, redeuntis invicem fructus, aquarum per sulcos alimentum suppeditans, tum cœlo frequenter defluens. At chlamydes Xerxis, & aurum Barbari, reliquaque munera, neq; ad platani, neq;
3 ad ullius alterius arboris generositatem quicquam faciunt. Eandem illusionem forsitan meruit Passienus Crispus, bis Consul, orator, Agrippinæ matrimonio & Nerone privigno clarus, quòd arborem mori eximiam in luco Cornensi osculari complectiq; fuerit solitus, *Weber. d. loc.*
4 Haud minor fructuosa amœnitas etiam ejus sylvæ fuit quæ prope Dodonam, urbem Chaoniæ in Epiro conspicitur, cujus inde arbores vocales fuisse dicuntur, *v. Henric. Decimat. Sylv. vocab. part. 2. in*
5 *descriptione urbis Dodonæ.* Et notum est ex ipsa nostra jurisprudentia, Ulyssem gavisum esse lecto viventis arboris truncis inædificato, *l. 9. §. 1. ff. de sup. leg.* cui non absimilis illa Marburgi in domo Teutonica tilia, cujus truncis mensa inædificata & scamna, illis præcipuè non ignota, qui prandendi, cœnandi, similemve sub arboribus quærunt amœnita-
6 tem. Porrò conspicuus maximâ suâ amœnitate ex libris nostræ jurisprudentiæ est lucus Daphnensis, *v. tit. C. de cupress. ex luc. Daphnens.* ornatus ideò Deorum fanis & asyli privilegio donatus, ceu patet ex descriptione urbis Antiochiæ in Syria *ap. Saur. in theatr. urb.* ubi ita habet: Viertzig Stadien/ das ist/ fünff Viertel einer Teutschen Meil von der Stadt Antiochia ist ein grosser Wald gewesen/ so breit und groß/ daß er schier eine Teutsche Meil im Umbzirckel gehabt/ das ist gar ein lustiger Wald gewesen mit viel Spring-Brünnlein sehr lustig zugericht/ darinn auch die Vögelein auff den grünen Aesten süß gesungen und sich erfreuet haben. Mitten in diesem Wald hat ein Tempel gestanden/ darinn der Abgott Apollo ward angebetet. Es hat

hat auch die Göttin Diana in diesem Wald eine Kirche gehabt. Und weil dieser Wald Daphne geheissen/ hat die Stadt Antiochia den Zunamen davon bekommen/ daß sie Epi-Daphne ist genennet worden. Und wie wir lesen im andern Buch der Maccabeer im 4 Capit. ist der fromme Hohepriester Onias in diesen Wald Daphne geflohen/ und vermeinte an demselben befreyten Ort sicher zu seyn: Er ward aber mit listigen Worten aus der Freyheit gelocket / und verrätherlich ermordet. Plura de eo luco Daphnensi, prædictis gemina, tradit Rosin. *de antiq. Roman. lib. 1. region. 4. circ. fin. vers. Qua occasione. pag.* 32. Deniq; referri huc commodè possunt das Jenische Paradieß; 7 der schöne Spatzier-Platz zu Bergen in Hennegau / *v. Saur. in descript. earum urbium.* Item Jenæ è regione Sedis Ducalis propè urbis fossam positæ tiliarum plantæ, & si quæ alibi ad margines fossarum aut salientium aquarum amœnitatis causâ conspiciuntur arbores vel arbusta, *v. Besold. thes. pract. voc.* Obs.

## §. II.

EA ipsa arborum in amœnitate consistens fructuositas efficit, ut non 1
solùm domino, sed & usufructuario, si quid ab alio vi aut clam in illis factum esset, concedatur interdictum quod vi aut clam, quod aliàs ratione arborum non fructiferarum, duntaxat domino competeret, *l. 16. §. 1. ff. quod vi aut clam.* Haud etiam licet usufructuario, ma- 2
rito, conductori, simileve jus habenti, arbores voluptuarias cædere, sed tantummodò ad voluptatem & gestationem habere, indeq; cædens tenetur domino quasi deteriorem fecerit fundum, *arg. l. 7. §. 12. ff. sol. matr. ibiq; Gothofr. l. 13. §. 4. & 7. ff. de usufr. Cæpoll. de servit. urb. præd. c. 81. n. ult. Myler. Gamolog. person. Illustr. cap. XI. §. 5. in fin.* & si fundus fiscalis fuerit, in quadruplum conveniri potest, factâ amœnitatis æstimatione, *arg. l. 45. §. 13. ff. de jur. fisc.* Obiter etiam hîc mo- 3
nuerim, quòd Romani ob talem amœnitatis fructum umbram platani tributo alligârint, *Klock. de contribut. c. 1. n. 120. jung. infr. Class. 14.*

## §. III.

LUcus ille Daphnensis, cujus mentio facta §. 1. n. 5. hîc. nec non 1
Persea arbor in Ægypto, cujus itidem meminit Jurisprudentia *in d. tit. de cupress. ex luc. Daphn. non excid.* Diis fuêre consecrata, ille

quidem Apollini; hæc Isidi, adeoq; antiquitus nullius fuisse videntur.
2 *arg. l. 1. pr. & l. 9. ff. de R. D.* Posteà verò in jus & dominium Impera-
torum transiisse, qui propterea, cùm sui Officiales eas arbores pro li-
bitu excidere, vel collapsas aliò transferre, itemq; vendere nimio ab-
usu consuevissent, constituerunt sub pœna, ne ulli amplius liceret sine
permissu Comitis sacrarum largitionum (cujus officium erat provide-
re, quò minus officiales magis propriis commodis quàm utilitatibus
3 publicis studerent, *l. un. C. de Offic. Comit. sacr. largit.*) tale quid moliri.
Hæc constitutio, succisionem harum arborum, itemve earum trans-
positionem vel venditionem, magis ad superioris permissionem re-
stringens quàm penitus adimens, nihil videtur ab ea cura differre, quæ
alterius cujuscunq; sylvæ superiori cuidam Præfecto demandata est,
4 *v. l. 2. C. de Cupress. ex luc. Daphn. non excid.* Quò verò minùs fraus
ullo modo legi posset fieri, emptio quoq; harum arborum prohibita
eademq; in emptorem pœna fuit constituta, *l. 1. C. d. t.* nec non Aly-
tarchæ (Sacerdoti in Syria ludis, qui fierent in honorem Deorum,
præfecto, v. Calv. lexic. voc. Alytarcha) loco unius cupressi, quam
aliis supplantatis olim succidere licebat, libra auri, ex fisco Imperato-
rum assignata, antiquâ succidendi licentiâ nunc eidem adempta, *d. l. 2.*
5 *de cupress. ex luc. Daphn.* Quòd autem tantam harum arborum & syl-
varum curam sumpserint Imperatores, potuit ipsos permovisse vel ma-
xima earum amœnitas, vel ob consecrationem sacra qualitas; vel quia
propter amœnitatis, memoriæ funebris, aut alium, quem naturâ fe-
runt, utut inutilem fructum, *l. 16. §. 1. ff. quod vi aut clam.* habeantur ad
instar arborum frugiferarum, & sint quodammodò frugiferæ, *arg. l. 45.*
*§. 13. ff. de jur. fisc.* at verò nimis tardè crescentes nec succisæ repullu-
lantes, *arg. d. l. 45. §. 13. de jur. fisc. verb. non substitutis aliis.* vel etiam,
quòd ripas fluminum continuerint, *Brunneman. ad l. 2. C. de Cupress. ex*
6 *luc. Daphn.* Licet verò hæ sylvæ ad cives Antiochiæ pertinuissent, ju-
re tamen Principes & Reges Antiochiæ iisdem antiquam cædendi,
transplantandi, commercandive licentiam ademisse; sibiq; solis amœ-
nitatis fructum vindicasse, Doctores contendunt, quia civibus nullum
damnum, sed potiùs unà cum pretio id lucri accesserit & commodi,
quòd aliàs, voluptatibus & gestationibus deservientes, sua non curas-
sent, agriculturam & opificia deseruissent, vitiisq; & luxui assuefacti
fuissent in suam & Reip. perniciem; *fac. arg. l. 2. C. de nundin. l. 15. C. de*
*agricol. & censit. Auth. Agricultores. C. Quæ res pign. oblig.* §. IV.

## §. IV.

Occasione ejus arboris, cujus truncis lectum, mensam, aut scamna 1
inædificata demonstravi §. 1. *hic.* accidit quæstio: (1) an lecto eadem cedat aut mensæ? quod affirmatur *per l. 52. §. fin. de legat. 3. l. 26. §. 1. ff. de a. r. d. l. 3. §. 2. verb. quibus attributa essent. ff. de supell. leg.* (2) an supellectile legatâ etiam istiusmodi arbor comprehendatur? 2
Distinguitur, aut voluptatis & recreationis gratiâ talis lectus habetur vel mensa, & tunc quia ipsa ejusmodi mensa &c. non est supellectilis *arg. l. 11. ff. de sup. leg.* neq; arbor eidem accenseri potest *arg. responsionis ad quæst. 1.* aut etiam usus ergò, & tunc quia lectus vel mensa supellectili annumeratur *l. 9. §. 1. l. 6. & 7. de supell. leg.* etiam arbor ejusdem erit ceu lecti aut mensæ fulcrum vel pes *arg. d. respons. ad quæst. 1.*

## §. V.

Quemadmodum jam olim vivi ex arborum umbra voluptatem 1
capiebant homines, sub illis quiescentes, prandentes, Deos alienos in & sub illis positos, & ipsas aliquando arbores pro Diis colentes *Deut. c. 12. v. 2. c. 16. v. pen. I. Reg c. 13. v. 14 c 14 v. 23. Judic. c. 6. v. 11. 19. I. Sam. c. 22. v. 6. II. Paral. c. 28. v. 4. Jes. c. 57. v. 5. c. 65. v. 3. c. 66. v. 17. Jerem. c. 2. v. 20. Q. Curt. hist. lib. 8. c. 9. n. 983.* in sui voluptatem viridaria instituentes *l. 17. §. 1. ff. si servit. vind.* imò ipsos lectos, quò quietiùs dormirent, arboribus inædificantes *l. 9. §. 1. ff. de supell. leg.* ita mor- 2
tuos quoq; sub arboribus quodammodò voluptuosiùs quiescere putârunt, & sub quercubus sepelierunt, quæ inde quercus fletus audiebant, respectu ad mundanam non cœlestem voluptatem habito, *Gen. c. 35. v. 8. I. Sam. c. 31. v. ult.* Potuit tamen etiam alius ejus moris, sepeliendi 3
sub arboribus mortuos fuisse finis, ut nimirum, quando publica cœmiteria nondum erant instituta, arbor locum sepulturæ indicaret, & quasi publicum factæ sepulturæ monumentum extaret, quo defuncti proximi aliive admonerentur ejus mortis, sicut innuere videntur verba, und ward genennet die Klag Eiche/ itemq; verba certam saltem arborem demonstrantia, unter den Baum zu Jabes: quales similes locorum sepulturæ demonstrationes & descriptiones videre licet, *Gen. c. 25. v. 9. 10. c. 23. v. 9. & seq. c. 50. v. 13. Deut. c. 34. v. 6.*

quidem Apollini; hæc Isidi, adeoq; antiquitus nullius fuisse videntur.
2 *arg. l. 1. pr. & l. 9. ff. de R.D.* Posteà verò in jus & dominium Imperatorum transiisse, qui propterea, cùm sui Officiales eas arbores pro libitu excidere, vel collapsas aliò transferre, itemq; vendere nimio abusu consuevissent, constituerunt sub pœna, ne ulli amplius liceret sine permissu Comitis sacrarum largitionum (cujus officium erat providere, quò minus officiales magis propriis commodis quàm utilitatibus
3 publicis studerent, *l. un. C. de Offic. Comit. sacr. largit.*) tale quid moliri. Hæc constitutio, succisionem harum arborum, itemve earum transpositionem vel venditionem, magis ad superioris permissionem restringens quàm penitus adimens, nihil videtur ab ea cura differre, quæ alterius cujuscunq; sylvæ superiori cuidam Præfecto demandata est,
4 *v. l. 2. C. de Cupress. ex luc. Daphn. non excid.* Quò verò minùs fraus ullo modo legi posset fieri, emptio quoq; harum arborum prohibita eademq; in emptorem pœna fuit constituta, *l. 1. C. d. t.* nec non Alytarchæ (Sacerdoti in Syria ludis, qui fierent in honorem Deorum, præfecto, v. Calv. lexic. voc. Alytarcha) loco unius cupressi, quam aliis supplantatis olim succidere licebat, libra auri, ex fisco Imperatorum assignata, antiquâ succidendi licentiâ nunc eidem adempta, *d. l. 2.*
5 *de cupress. ex luc. Daphn.* Quòd autem tantam harum arborum & sylvarum curam sumpserint Imperatores, potuit ipsos permovisse vel maxima earum amœnitas, vel ob consecrationem sacra qualitas: vel quia propter amœnitatis, memoriæ funebris, aut alium, quem naturâ ferunt, utut inutilem fructum, *l. 16. §. 1. ff. quod vi aut clam.* habeantur ad instar arborum frugiferarum, & sint quodammodò frugiferæ, *arg. l. 45. §. 13. ff. de jur. fisc.* at verò nimis tardè crescentes nec succisæ repullulantes, *arg. d. l. 45. §. 13. de jur. fisc. verb. non substitutis aliis* vel etiam, quòd ripas fluminum continuerint, *Brunneman. ad l. 2. C. de Cupress. ex*
6 *luc. Daphn.* Licet verò hæ sylvæ ad cives Antiochiæ pertinuissent, jure tamen Principes & Reges Antiochiæ iisdem antiquam cædendi, transplantandi, commerciandive licentiam ademisse; sibiq; solis amœnitatis fructum vindicasse, Doctores contendunt, quia civibus nullum damnum, sed potiùs unà cum pretio id lucri accesserit & commodi, quòd aliàs, voluptatibus & gestationibus deservientes, sua non curassent, agriculturam & opificia deseruissent, vitiisq; & luxui assuefacti fuissent in suam & Reip. perniciem; *fac. arg. l. 2. C. de nundin. l. 15. C. de agricol. & censit. Auth. Agricultores. C. Quæ res pign. oblig.* §. IV.

§. IV.

OCcasione ejus arboris, cujus truncis lectum, mensam, aut scamna 1
inædificata demonstravi §. 1. *hîc.* accidit quæstio: (1) an lecto eadem cedat aut mensæ? quod affirmatur *per l. 52. §. fin. de legat. 3. l. 26. §. 1. ff. de a. r. d. l. 3. §. 2. verb. quibus attributa essent. ff. de supell. leg.* (2) an supellectile legatâ etiam istiusmodi arbor comprehendatur? 2
Distinguitur, aut voluptatis & recreationis gratiâ talis lectus habetur vel mensa, & tunc quia ipsa ejusmodi mensa &c. non est supellectilis *arg. l. 11. ff. de sup. leg.* neq; arbor eidem accenseri potest *arg. responsionis ad quæst. 1.* aut etiam usus ergò, & tunc quia lectus vel mensa supellectili annumeratur *l. 9. §. 1. l. 6. & 7. de supell. leg.* etiam arbor ejusdem erit ceu lecti aut mensæ fulcrum vel pes *arg. d. respons. ad quæst. 1.*

§. V.

QUemadmodum jam olim vivi ex arborum umbra voluptatem 1
capiebant homines, sub illis quiescentes, prandentes, Deos alienos in & sub illis positos, & ipsas aliquando arbores pro Diis colentes *Deut. c. 12. v. 2. c. 16. v. pen. I. Reg. c. 13. v. 14. c. 14. v. 23. Judic. c. 6. v. 11. 19. I. Sam. c. 22. v. 6. II. Paral. c. 28. v. 4. Jes. c. 57. v. 5. c. 65. v. 3. c. 66. v. 17. Jerem. c. 2. v. 20. Q. Curt. hist. lib. 8. c. 9. n. 983.* in sui voluptatem viridaria instituentes *l. 17. §. 1. ff. si servit. vind.* imò ipsos lectos, quò quietiùs dormirent, arboribus inædificantes *l. 9. §. 1. ff. de supell. leg.* ita mor- 2
tuos quoq; sub arboribus quodammodò voluptuosiùs quiescere putârunt, & sub quercubus sepelierunt, quæ inde quercus fletus audiebant, respectu ad mundanam non cœlestem voluptatem habito, *Gen. c. 35. v. 8. I. Sam. c. 31. v. ult.* Potuit tamen etiam alius ejus moris, sepeliendi 3
sub arboribus mortuos fuisse finis, ut nimirum, quando publica cœmiteria nondum erant instituta, arbor locum sepulturæ indicaret, & quasi publicum factæ sepulturæ monumentum extaret, quo defuncti proximi aliive admonerentur ejus mortis, sicut innuere videntur verba, und ward genennet die Klag Eiche/ itemq; verba certam saltem arborem demonstrantia, unter den Baum zu Jabes: quales similes locorum sepulturæ demonstrationes & descriptiones videre licet, *Gen. c. 25. v. 9. 10. c. 23. v. 9. & seq. c. 50. v. 13. Deut. c. 34. v. 6.*

§. VI.

1 MOs iste sub arboribus mortuos sepeliendi tandem eò fuit perductus, ut in loco publico ad sepeliendum electo seu cœmiterio cupressos serere inciperent, ceu quæ arbores præ aliis habebantur funestæ, forte quòd Onias, summus Sacerdos, in loco Antiochiæ suburbano cupressis obsito esset proditus, *Gothofr. ad l.16. §.1. ff. quod vi aut clam. add. Genes. c.23. v.17. & §.1. hic. n.5.* aut veluti, qui vivi ex arborum amœnitate mundanum, ex eâdem nunc cœleste gaudium percipiant, & ex viridario mundi in cœleste, quod respectu mundi dicitur
2 funestum, sint translati. Tales arbores, tanquam cœmiterii ornamentum & accessorium, *v. l.43. ff. de R.V. Genes. c.23. v.17.* rebus religiosis accensendas & commercio hominum exemtas esse puto, *arg. §.7. Instit. de R.D. l.83. §.5. ff. de V.O. Genes. d.c.23. v.17.* non verò illas, quibus olim ante usum sepulturæ Colchos, magis promiscuo sal-tem fœtoris avertendi usu quàm motu religionis, mortuos suos suspen-
3 disse fert historia. Apparet itaque, non ubiq; & simpliciter damnandam ac prohibendam esse arborum in cœmiteriis publicis plantatio-
4 nem. Si tamen eam quis velit impediendam, ne cœmiterio arboribus undiq; consito alius locus ad sepeliendum deficiat, nihil planè repugno, neq; etiam in magno ponerem discrimine, si quis mallet omnem omninò arborum plantationem in cœmiteriis hodiè omitti.
5 Certè ea, quæ alicubi à ludimoderatoribus vel æditui sola fructuum percipiendorum spe fieri consuevit, haud toleranda est.

# SECTIO III.

## De effectu dominii arborum in perceptione glandium.

§. I.

1 SIngularem, quem Bucholcerus *in chronolog. pag.245. & seq.* commonstrat, lex Mosaica habet typum, quando filiis Israël ex arboribus in terra Canaan, quam occupaturi erant, noviter plantatis non nisi quinti anni fructum licebat percipere, trium priorum annorum fructu quasi immundo habendo & comedere prohibito, aniq;

niq; quarti emolumento ipsi Deo sacrificando, *Levit. c.* 19. *v.* 23. 24. 25. Item quando ob sabbathum in septimo quoquo anno constitu- 2
tum nec vites amputare neq; uvas colligere erat permissum, *Levit. c.*25. *v.* 1.*& seq.* Ast regulariter ad effectum dominii arborum etiam 3
refertur glandium perceptio, *v. supr. Class.*3. *Sect.*2.§.1. *& seq. Class.*4. *Sect.*1. §.*unic.* atq; ex eo regulari arborum dominii effectu procedit, si is, qui hortos à Republicâ conduxit, eorum hortorum fructus ad lustrum usq;, quò conducti essent, alteri legavit, quòd teneatur hæres tam legatario licentiam fruendi, quàm Reipublicæ pensionem præstare, ut sic ipsa Respublica fructus videatur in mercede seu pensione percipere, *l.* 30.§.1.*ff. de legat.* 3. Quod idem contingit, si jus percipiendi ex alienis 4
arboribus fructus, veluti glandis legendæ, Eichel und wild Obs zu lesen und zu beretzen/ vel depascendæ, s. sues immittendi tempore glandium; item nuces colligendi & percipiendi, Hasel-Nüß zu brechen/ sub certa præstatione esset præscriptum, *v. Just. Hahn. de jur. colonar. conclus.* 293. 295. Quamvis enim contendant aliqui, herbas aliasve 5
res sine ulla hominis industria & labore è terra naturaliter enatas adhuc hodie post distincta rerum dominia in privatis agris debere omnium esse communes, *v. Miscell. jur. quæst.* 5. atq; ideò frutices quoq; arboresve, quæ suâ sponte in agris privatorum nascerentur, quoad usum seu perceptionem fructuum ad omnes pertinere, *Covarruv. pract. quæst. c.* 37. *n.* 3. *vers. Alioqui sequeretur.* eaq; propter nullatenus prohiberi à fundorum dominis illos, qui è fruticibus in fundo naturaliter enatis nuces colligunt aut similes fructus, quorum perceptio dominis fundorum non tantoperè afferret damnum: tamen falsum est id traditum, 6
eaq; æquitatis ratio, quæ suadet alteri permittere quod sibi non nocet, duntaxat procedit, quando dominus fundi iis fructibus nollet uti: si verò is nuces, jure soli & dominii ad se pertinentes, vellet colligere, aliove modo vel ipsis lignis in suo fundo spontè enatis vel eorum fructibus ad medicinam, odorem, aliamve commoditatem frui, tunc certè aliis non dominis idem usus haud prostat, verùm dominus eos jure valet prohibere, quòd nunc eidem ex communi usu damnum accideret, nec allegari amplius posset sua indemnitas, *Covarruv. d. c.* 37. *n.*2. *&* 3. Cœterùm ea fructuum arboris perceptio tantoperè ad effe- 7
ctum dominii vel inde constituti juris percipiendi referenda est, ut etiam in sylva incidua, quæ aliàs ratione ipsorum lignorum non reputa-

tur

ctur in fructu, *v. h. Class. 4. Sect. 5. §. 2.* glandes arborum acquirantur domino sylvæ, aut cui aliquod jus in ea constitutum fuit, veluti usufructuario, vasallo, emphyteutæ, marito in sylva dotali, viduæ in sylva pro dotalitio sibi concessâ &c. *v. Myler agamolog. person. Illustr. c. XI. §. 6. vers. Declaratur modò distincta.*

## §. II.

1 HAud igitur alius non dominus, fructus arboris invito domino justè percipit, aut quicquam in iisdem moliri potest, ideoq; contra eum, qui fructus arborum furandi animo decerpit & tollit, competit actio furti *l. 7. §. 5. ff. quod vi aut clam. l. 25. §. 2. ff. de furt. §. 3. verb. & qui in oliveto. Instit. de oblig. quæ ex delict. nasc.*
2 Quamvis enim non prohibeatur quis prope viam stans ex vineis & frugibus alienis modicè decerpere, neq; furti actio sit intelligenda contra eum, qui fructus arboris aut vitium modicè decerpsit, saltem stomachi vel in casu famis extremè necessario, vel aliàs satiandi aut recreandi causâ, nec eâ mente ut eosdem furandi & lucri faciendi gratiâ aliò asportaturus & secum ablaturus sit, *Deut. c. 23. v. 24. & 25. Matth. c. 12. v. 1. & seq. Marc. c. 2. v. 23. & seq. Luc. c. 6. v. 1. & seq. c. 26. de consecr. dist. 5. II. feud. 27. §. ult. Covarruv in c. peccatum de R. J. in 6 part. 2 § 1. n. 3. & pract. quæst. c. 37 n 3. vers. octavò. Damhoud. prax crim. c. 110. n. 38 40. Theodoric. crim. c. 2. aph 8. lit. K. n 16 & 17. Crus. de indic. delict. part. 3 c. 7. n. 8. & seq. Carpzov. pract. crim p. 2. quæst. 83. n. 33. & seq & jurisprud forens. p. 4. Const. 37. def 7. Richter. p. 1. decis. 5. n. 1 Besold. th. pract. voc.* Kir-
3 schen-Dieb. *Ordin. crim. artic. 166. & 167.* tamen ea licentia, ad certum domino non tantoperè damnosum modum, facta est ex speciali commiserationis & æquitatis ratione, quæ regulam non constituit, sed potiùs in aliis non permissis casibus eam firmat in contrarium. *Covarruv. d. c. 37. n. 3. vers. Octavò.* sicuti quarumlibet exceptionum & specialium concessionum natura esse solet, *Schrader. tr. feud. part. 8. c. 7. n. 52. p. 10. Sect. 15. n. 39. Franchis. decis. 561. n. 5. Merckelbach. tom. 3.*
4 *interconsil. Klock. 104 n 80. Stuck. Cons. 1. n. 531.* ut non ineptè hîc diceres idem accidere, quod contingit in casu, ubi de suo agro partem aliquis vendidisset, de reliqua parte nullam faciens mentionem, quòd scilicet hæc reliqua pars non tanquam reservata à venditione, (regula) sed velut non concessa in speciali partis concessione, maneat sui domini.

ni. Quapropter nihil motus eorum ſententiâ, qui hodie haud im- 5
punè fieri eam glandium conceſſionem putant, *v. Fritſch. opuſc var. jur. publ & priv. tr.* 22. §. 38. adhuc regulæ limitationem practicari dixerim, punibiles caſus ſub eâ non comprehenſos eſſe judicans.

## §. III.

OBſervandum autem circa furti actionem, contra fures fructuum 1
arboris competentem, quòd nunquam tendat ad pœnam capitalem ſeu laquei, ſicut aliquando pro modo furti & inemendabilitatis furis cenſet Berlichius, ſed tantummodò ad arbitrariam extra ordinem, eò quòd judex de corpore delicti haud unquam ſatis certus eſſe queat:
in qua ſententia uniformiter conveniunt Conſtitutio criminalis, tam 2
Cæſarea *artic.* 167. quam Haſſiaca *fol.* 24. nec non, poſtquam illa juris Saxonici triginta ſolidorum pœna Land-R. *lib.* 2. *art.* 28. Hauet er Holtz ab/ das geſetzt iſt/ oder tragende Bäume / oder bricht einem ſein Obs ab/ oder hauet Mal-Bäume ab/ oder gräbet Steine auß/ ſo zu Marck-Steinen geſetzt ſind / Er muß dreyßig Schilling zur Bueſe geben ꝛc. unà cum damni reſarcitione locum habens, *Cruſ. de indic. delict. p.* 3. *c.* 7. *n.* 7. quoad fructus arborum in deſuetudinem abiit hodierna praxis Saxoniæ, ita ut interdum pœna pecuniaria vel carceris ſtatuatur, aliquando pro magnitudine furti & circumſtantiarum ad relegationem aliamve pœnam famoſam deveniatur. *Cruſ. d. loc. n.* 6. 7. *Carpzov. pract. crim. p.* 2. *quæſt.* 83. *n.* 28. 29. 35. 36. *& jurispr. forenſ. p* 4. *Conſt.* 37. *def.* 7. *Beſold. th. pr. voc.* Kirſchen-Dieb. *ubi refert tum reſponſum Scabinorum Lipſienſium in caſu ceraſorum cum ipſarum arborum corruptione ablatorum; quùm uſitatam in inſula Neera in fures fructuum arboris pœnam* der offentlichen Geiſelung und Brandzeichnung. *Fritſch. op. var. jur. publ. & priv. tr.* 22. §. 39. Concordat *Reformatio*
*Wormatienſis lib.* 6. *part.* 1. *tit.* 20. item ordinatio ſeu edictum p.m. Ge- 3
orgii, Haſſiæ Landgravii, de anno 1657. ſuppeditans itidem in ejusmodi fures pœnam pro modo circumſtantiarum pecuniariam, carceris, immerſionis in aquam, &c. ſi tamen non cum illis Saxonicis *v. Cruſ. d. c.* 7. *n.* 6. etiam noſtri ante portas corbes pendeant in viduitate! Tenor il-
lius edicti ita habet: Demnach von GOttes Gnaden bey Uns/ 4
Georgen/ Land-Graffen zu Heſſen/ Graffen zu Catzenelenbogen/ Dietz/ Ziegenhain/ Nidda/ Yſenburg und Büdingen ꝛc. zu mehr-

malen die beschwerliche Klagten eingelangt / welcher massen nicht allein vor dieser Unser Fürstl. Residenz-Stadt Darmstadt / und an andern Orten dieser Unserer Ober-Graffschafft Catzenelnbogen und Herrschafft Epstein / sondern auch in Unserm Fürstenthum und zugehörigen Landen / in Städt / Fleck- und Dörffern / die bey dem leidigen unordentlichen Kriegswesen eingerissene Garten-Dieberey continuiren und dermassen überhand nehmen wolle / daß mancher Haußmann das Seinige / was ihm GOtt an Trauben / Obs / und anderm Garten- und Wiesen-Gewächs bescheret / und er nicht ohne Mühe und Kosten erzogen / offters gar wenig zu Genoß bekommen / sondern ihm dasselbe von losen diebischen Leuten guten theils geraubt worden; und dan nicht allein Wir bereits hiebevor zu Steurung dergleichen vermeßlichen Diebstals ernste Verordnung ergehen / sondern auch Unsere nachgesetzte Fürstl. Regierung zu Giessen dergleichen Gebot publiciren lassen / dessen allen unerachtet / dem Uns eingelangten Bericht nach / dennoch eines und anders Orts solcher Garten-Raub immerfort hochstraffbarlich angetrieben werden wil / so gar daß auch anjetzo noch darzu dieses beständig berichtet wird / daß nicht geringer Schade so wol an alten Obs-Bäumen / als auch noch gar jungen und erstgepfropfften Bäumen in Gärten vorgehen soll / dardurch dann der Eygenthums-Herr nicht nur umb die gegenwärtige / sondern auch gar umb die jenige Früchte / so GOtt an solchen beschädigten und zerbrochenen Bäumen / wan sie ohne Schaden blieben wären / ins künfftig bescheren könte / schändlicher und gantz unverantwortlicher Weise gebracht wird / damit aber gleichwol endlich diesem eingerissenen fast gemeinen Ubel dermaleins mit Nachdruck entgegen gebauet / dieses Laster außm Grund außgereutet / und das Böse exemplarisch gestrafft werde; So verordnen Wir hiermit in Gnaden / und wollen es ins künfftig wegen Abstraffung solcher Garten-Dieberey nachfolgender Massen gehalten haben:

1. Würde sich jemand / jung oder alt / Manns- oder Weibs-Personen ins künfftig in eines andern Gut / Aecker / Wiesen / Wein- Obs- oder andern Garten zur Ungebühr und in Diebsstahl vom Eygenthums-Herrn betretten lassen / so sollen jedes Orts Beambten schuldig seyn / stracks uff solche denunciation, und auff vorgegange-

ne

ne summarische kurtze Verhör/ die delinquirende Person/ ohne einigen Respect, und unerachtet solcher betrettenen Person Leugnens (deßwegen dan der denunciant sonderbahren Beweiß zu führen gar nicht gehalten seyn sol) zur Straff/ die hierunten benaimt ist/ zu ziehen/ es seye dann/ daß der denunciatus sich so bald zur Gnüge purgire/ und glaublich beybringe/ daß er ebenselbige Zeit an einem andern Ort gewesen/ und also an dem loco prætensi delicti nicht seyn können.

2. Deßgleichen soll auch ein jeder/ so dergleichen Garten-Diebe in eines andern Gut ansichtig wird/ dem Eygenthums-Herrn solches sobald anzuzeigen/ oder da er dasselbe unterliesse/ und man erführe hernach/ daß er es wider sein Wissen verschwiege/ auff beschehenes Anregen/ der Obrigkeit eine willkührige Buß zu erlegen schuldig seyn/ wiewol auff solchen Fall nichts desto weniger der mißthätige Garten-Dieb seine Straff auch außzustehen haben sol.

3. Würden auch Unsere Beambten (wie Wir ihnen solches nicht zutrauen wollen) umb ein und andern Neben-respects willen/ als wan etwan durch ihr Gesind und Angehörigen dergleichen Ungebühr begangen würde/ die Abstraffung nicht so bald schuldiger massen verfügen/ wollen Wir auff eingelangte Klage/ solches an ihnen mit doppeler Straff zu suchen wissen/ und sollen die verbrechende Personen dannoch der verwürckten Straff halber nicht leer außgehen.

4. Was nun die Straff selbst anlanget/ sollen die delinquirende Personen/ wan sie arm seynd/ nach jedes Orts Gelegenheit/ mit dem Schnell-oder Schnapp-Korb/ oder Einsperrung ins Gefängnuß/ und etlich-tägiger Speisung mit Wasser und Brodt/ wären die mißthätige Personen aber Vermögens/ dieselbe alsdan mit unnachlässiger Geld-Straff/ oder auch zu ihrem Schimpff mit Gefängnuß/ belegt werden/ und zwar sollen dißfals die Eltern vor ihre Kinder/ so sich in dergleichen Garten-Dieberey betretten lassen/ wan man das geringste Nachsehen dißfalls bey ihnen spürt/ oder sie solche ihre Kinder nicht darvon abgemahnet/ stehen/ und die/ nach Gestalt des Verbrechens/ dictirte Straff zu entrichten und abzutragen schuldig seyn.

5. Wie dan auch dabeneben in alle Wege vorher gemeldete un-

sere Obrigkeitliche Bestraffung dem Eygenthums-Herrn an Kehrung des Schadens nicht hinderlich / sondern die verbrechende Personen allen zugefügten Schaden entweder gut zu machen / oder da es ihres Armuths halber nicht geschehen könte / deßwegen absonderliche Gefängnuß außzustehen gehalten seyn sollen.

6. Als auch geklagt wird / daß eins und anders Orts in Unsern Fürstenthum und Landen gleichsam zu einer Gewonheit werden wil / daß umb Michaelis-Tag / die mit lebendigen Hägen und Zaunen umbgebene Baum- und andere Gärten auffgerissen / Schaaf / Rind-Vieh und Pferde darein gejaget / und das jenige Gegräß / so dem Eygenthums-Herren noch zum besten kommen könte / nicht allein abgeätzt / und er darumb gebracht / sondern auch fürnemlich die junge Bäume sehr beschädigt / auch wol gar zernichtiget werden / gestalt sich dan auch / dem Uns eingelangten Bericht nach / gar einige Unserer Beambten selbst / so Schaafe halten / finden sollen / welche ihren Schäffern dergleichen gestatten thun / und Wir dan auch dieser Unordnung durchauß länger nicht nachzusehen gedencken. Als werden Unsere sämptliche Beambten ernstlich erinnert / daß sie / wan dißfals bey ihnen ins künfftig geklagt wird / die Verbrecher zu Gefängnuß- und nach Gelegenheit scharffer Geld-Straff ziehen / und allen Fleiß anwenden / damit auch diesem Ubel gesteuret werde / wie dan jedes Orts bestellete Feld-Schützen / ihren Pflichten nach / genau Auffacht zu pflegen / und keinem in diesem und obigen Puncten betrettenem Verbrecher durch die Finger zu sehen / sondern sie mit Pfändung / und sonst / gehöriger massen zur Straff zu bringen / hiermit ernstlich befehlicht werden / da auch sie hierin fahrläßig wären / sollen sie zu gleicher Straff gezogen werden.

Demnach sich auch endlich etliche Leute vermessentlich einbilden / als ob ihnen durch lange Gewonheit / oder sonst / erlaubt seye / in Unsern und anderer Unserer Landsassen und Unterthanen Wiesen / an Hecken und Gräben nach ihrem Gefallen / das Graß abzunehmen oder zu schneiden / so wollen und verordnen Wir / daß solcher Mißbrauch allerdings abgestellt / und die Widerfahrer / gleich andern Garten-Dieben / gestrafft werden sollen. Das alles meinen Wir mit sonderbahrem angelegenem Ernst / wornach sich ein jeder zu richten

ten und vor Schaden zu hüten wissen wird. Zu Urkund besiegelt mit Unserm hierfür auffgetrucktem Fürstl. Secret, und geben zu Darmstadt den 27. Junii Anno 1657.

§. IV.

NEque est, ut in ullo articulo de justitia & æquitate præfati Edicti 1
dubitare liceat: Quod enim articulum primum attinet, proceditur in hac causa summariè, nec locum invenit processus ordinarius, quia publicè interest, hujusmodi delicta citissimè inquiri & puniri, cùm aliàs sumptus processus ordinarii absumpturi forent ipsius rei, de qua controvertitur, æstimationem, ut videri queat partem læsam citiùs damnum illatum patienter esse laturam, & ab omni actione destituram, quàm ut majoribus sumptibus id recuperare velit, aut ipsam illam damni ac impendendorum sumptuum recuperationem dubio planè eventui subjicere: maximè cùm metuendum sit, si causa delicti
non celeriter peragatur, ut reus occasionem facilè nacturus sit, intereà 2
ad tempus aufugiendi, aliove modo judicium declinandi, testes per amicos & fautores subornandi, deterrendi, atq; sic demum à promeritâ pœna damniq; resarcitione se liberandi, ob quas rationes in omnibus aliis criminibus, etiam atrocioribus, summaria cognitio solet prævalere, *conf. Brunnem. process. civ. c.* 1. *n.* 22. *&* 36. *Carpzov. pract. crim. p.* 3.
*q.* 108. *n. ult.* Rectè quoq; in hoc passu tam exacta & plena non exi- 3
gitur probatio, sed sufficit si præter denunciationem & querelam partis concurrant quædam probabilia indicia & circumstantiæ: qualia verò præter denunciationem partis, & sic denunciationem ex certis circumstantiis verisimilem, videtur constitutio requirere in verb. keinen sonderbahren Beweiß. ut pateat, denunciantem nihilominus ad aliqualem verisimilem probationem, seu ad nominandum judici quasdam circumstantias teneri, quas possit summariè pervestigare, superq;
iis reum examinare. Etiamsi enim querela partis læsæ s. denunciatio 4
haud efficiat, ut denuncians pro actore sit habendus, & ad probationem astringendus, sed potius ejusmodi querela vel denunciatio, quæ in modum accusationis non est proposita, censeatur per se indicium ad inquirendum, *Carpz. d. q.* 108. *n.* 54. *Brunnem. Process. crimin. c.* 4.
*n.* 17. *& seq. usq; ad n.* 26. tamen id idem ne quidem ad capturam, *Carpz.* 5
*inquisitions-*und Achts-*Process tit.* 4. *artic.* 2. §. 2. *& pract. crim. p.* 3. *q.* 111.

 *n.* 28.

*n.* 28. 30. multò minus ad condemnandum sufficiens est, verùm inquirendum in querelæ & delicti probabilem veritatem, subministrante circumstantias & indicia denunciante *Brunnem. proc. crim. c. 3. n. ult.*
6 *in f.* quæ si ex dictis testium aut confessione rei deprehendantur vera, neq; satis purgentur aut elidantur, unà cum ista denunciatione probabilem, ideoq; in hujusmodi levioribus delictis sufficientem, constituunt probationem, *Brunnem. d. process. crim. c.* 8. *n.* 23. *Cruf. de indic. delict.*
7 *p.* 1. *c.* 66. *n.* 9. præsertim si dominus, qui solus furem deprehenderat, aliam probationem non haberet, eaq; pro causæ & loci qualitate foret
8 difficilis, *Carpz. d. q.* 108. *n.* 33 34. Si quoq; quis vellet edicti tenorem accipere non de inquisitione, quasi ea in levioribus delictis non habeat locum, uti tamen etiam in iisdem procedit *Brunnem. proc crim. c.* 5. *n.* 3. *Carpz. Inquisitions*-und Achts-*Procesß tit.* 2. *artic.* 1. sed de actione civili, & probatione in eâdem saltem verisimili neq; per contrariam elisâ, tunc eò minus in causæ levioris summario processu superesset du-
9 bii, *Brunnem. proc. civ. c.* 18. *n.* 10. *c.* 23. *n.* 34. *& seq.* De cœtero talia indicia, quæ denunciationem adjuvant, sunt sequentia: veluti si pedum vestigia luto aut pulveri impressa, aliàs per se propter hominum in forma pedum convenientiam non sufficientia, convenirent cum pedibus ejus, qui in horto vel vinea fuit deprehensus, *Mascard. de pro-*
10 *bat. vol* 1. *quæst.* 8. *n.* 21. *& seq.* Item, quando deprehensus eo temporis non fuisset domi, sed visus in agris, neq; posset alium certum locum de-
11 monstrare, in quo tunc esset commoratus. Quibus benè addiderim exemplum de aliquo rustico, qui ex viridario cujusdam patricii viri pepones furto subtraxerat. Dum equidem horti dominus fortè fortunâ in loco, ubi rusticus comederat, cortices peponum invenisset, in quibus propter duorum dentium, qui deciderant, raritatem intervalla quædam conspiciebantur, factum est, ut unicè ex hoc indicio rusticus, qui duobus dentibus carebat, in judicium accersitus fuerit, qui etiam, quòd dentium & corticis intervalla inter se congruere, eoq; perpetratum facinus detectum conspiceret, delictum confessus, & nunc ex sua confessione condemnatus est, *Mascard. d. q.* 8. *n.* 24. 25. ubi notabiliter addit, etiam absq; confessione hoc indicii potuisse sufficere ad reum torquendum, ceu in quo major sit infallibilitas quàm in forma pedum, cùm rarò contingat, ut iisdem dentibus careant alii homines, quibus
12 reus suspectus destitutus est. Plura similia investigare prudentiæ judicis

dicis relinquo, properans ad Edicti articulum ſecundum, cujus juſtitia facile defenditur ex traditis Cruſii *tr. de indic. delict. p.*1*.c.*65*. add. infr. Claſſ.*4*. Sect.*18*.§.*32*.n.*5. ut juſto ideò Principis juſſui, denunciationem præcipientis, meritò ſit parendum, *Cruſ. d. loc.* Deniq;, cùm cœtera 13 nihil dubitationis relinquant, in artic.4. haud injuſtè ſtatuitur, ut parentes aliquando pro liberis teneantur, nimirum pro liberorum non culpa, ſed facto, ex ſua parentum propriâ culpâ non rarò procedente, qui fortè debitam intermiſerunt diſciplinam, liberorum malitiæ vel quadam incuriâ & levitate, vel ſpe lucri ex furtis eorum percipiendi, indulgendo & connivendo, ut tunc ob propriam culpam ipſos puniri non ſit iniquum.

## §. V.

1 EA verò, de qua hactenus dictum, furti actio non ſolùm arboris domino competit, verum iis quoq;, quibus dominus jus aliquod in arbore conſtituit, ob quod vel fiunt glandium domini, vel ipſorum intereſt, fructus arboris non eſſe furtim decerptos & ablatos, veluti uſufructuario *l.*12*.§.*5*.ff. de uſufruct. add. l.*10*. & ſeq. ff. de furt.* §.13*.& ſeq. Inſt. de oblig. quæ ex del.* Aliud dicendum de condictione furtiva : cùm 2 enim ea tantùm domino detur, & verò uſufructuarius demum perceptione, non alio fundamento, fiat fructuum dominus, certè non poterit eidem competere iſta condictio ob fructus arboris adhuc pendentes, & ab alio furtim decerptos ac ablatos, *d. l.*12*.§.*5*.l.*27*. pr. ff. de uſufr. Hartm. Hartmann. lib.*2*. tit.*32*. obſ.*1*.n.*5.6.7.8. ſi non dicendum ſit, ad inſtar rei ſub conditione legatæ dominium fructuum magis pendere quàm abeſſe, ideoq; uſufructuario dari poſſe condictionem, ceu cujus nihilominus fierent fructus, quos proprietarius per condictionem à fure recepiſſet, *d. l.*12*.§.*5*. de uſufr.*

## §. VI.

1 QUid ſi quis non dominus fructus arboris decerpſerit aut uvas, non furandi áut lucrefaciendi animo? Si quidem decerpſiſſet eos maturos, nec ſecum abſtuliſſet, nullam videtur domino injuriam fecisſe, ſed potius laborem & ſumptus donâſſe, qui ad fructus colligendos fuerunt impenſi, adeoq; nulla actione tenetur, niſi fortaſſis in terram uvas projeciſſet ut effunderentur, aliâve culpâ damnum domino dediſſet: Sin verò fructus immaturi, atq; ſic corrumpendi & damnum

infe-

inferendi animo, forent decerpti, obtinebit actio legis Aquiliæ, *l. 27.*
2 *§.25. ff. ad L. Aquil.* Quæritur autem, an non quoq; locum habeat interdictum *quod vi aut clam* ceu competens, quoties circa arborem quid damnosè fieret invito vel ignorante domino? Puto distinguendos esse casus: Si etenim fructus decerpantur animo furandi & lucrefaciendi, non dabitur hoc interdictum, sed actio furti, quia per decerptionem fructus constituti sunt inter res mobiles, ob quorum furtivam decerptionem, quæ ubiq; conjunctam habet etiam eorum ab arbore separatorum ablationem, locus est actioni furti, non interdicto quod vi aut clam, ceu quod respicit saltem ea, quæ in solo & re immobili fa-
3 cta sunt, *l. 7. §. 5. ff. quod vi aut clam.* Ut ita secundùm communem regulam, quâ *propter quod unumquodq; fit, illud magis tale est*, videatur actio furti potius competere propter furtivam ablationem fructuum jam separatorum, quàm ob ipsum decerptionis factum, quod non nudè in se spectandum sit, verum qualificatum in ea causa, ob quam decerptio fieret, *d. l. 7. §. 5. verb. qui fructum tangit, aufert.* quemadmodum ipse Ulpianus se in eam sententiam clariùs explicat, *in l. 25. §. 2. ff. de furt.* statuens furti actionem ratione eorum, quæ de fundo *tolluntur*, atq; sic ratione ablationis, & ratione fructuum de fundo sublatorum, *quos quis furandi animo decerpsit.* quo ipso is, maximè dum in præterito loquitur, præsupponit, fructus jam esse furtim decerptos & posteà sublatos, cui aliàs satis fuisset dixisse, *eorum quæ de fundo tolluntur, utputa fructuum*, neque opus addere in præterito, *quos quis furandi animo decerpsit. Jung. l. 27. §. 25. verb. sed si collecta hæc interceperit. ff. ad L. Aquil. l. 52. §. 8. verb. egessisset, abstulissetq́. ff. de furt.* Quan-
4 do autem fructus decerperentur non animo furandi, sed corrumpendi, iterum non potest competere interdictum quod vi aut clam, ob rationem prædictam, ast domino consultum est lege Aquiliâ, *v. num. 1.*
5 *hic.* Et deniq; si alio quàm decerptionis modo corruptio fieret in fructibus arborum pendentibus, ita ut manerent quidem in arboribus pendentes, sed nihilominus quoquo modo corrupti, adhuc quidem videri posset, negandam esse competentiam interdicti quod vi aut clam propter generalitatem, *d. l. 7. §. 5. ff. quod vi aut clam*, fundatam, si statuenda, & non ad priores casus lex intelligenda sit, absq; dubio in eo, quòd etiam hoc casu domino lege Aquiliâ sit prospectum, & aliâ actio-
6 ne non opus, *arg. l. 27. §. 5. & seq. ad L. Aquil.* Verùm me non manet difficul-

difficultas, interdictum quoq; quod vi aut clam eo casu admittere, cùm fructus arboris pendentes, sicut ipsa arbor, & tanquam partes eidem cohærentes, censeantur res soli esse & immobiles, *ut statim patebit.* adeoq; unius actionis positio non sit alterius exclusio, sed earum concursus obtineat, non quidem ut utraq; simul cum effectu competat, nisi in quantum altera plenior est, verùm duntaxat, ut in domini consistat arbitrio, quâ velit experiri.

## §. VII.

QUòd autem fructus arborum pendentes rebus soli annumerandi, 1 interq; res immobiles habendi sint, evincunt *l.44. ff. de R.V. l.13. §.10. ff. de act. empt. l. ult. §.6. ff. quæ in fraud. cred. l.80. §.2. ff. de contrah. empt. Hahn. ad Wes. ff. de rer. divis. n.4. verb. nisi per interpretationem. ubi hæc habet formalia:* Dieweil das Getrâidig dem Erdreich ungeledigt anhangt/ auch das Obs/ weil es auff den Bâumen/ und die Weintrauben/ weil sie an den Stöcken stehen/ werden vor einen Anhang und Zugehörung des Grundes und Bodens/ und nicht vor fahrende Haab gehalten. Idq; eò minus habet dubium in terris Has- 2 siacis & iisdem incorporato Comitatu Cattimelibocensi, quò magis id ipsum speciali lege provinciali cautum ac ubiq; observatum est. Tenorem ordinationis judiciariæ Hassiacæ de anno 1497. c.33. rubr. Was fahrende Haab seye oder nicht/ refert Malcomes. *ad Wes. n. de rer. divis. lit. g. his verbis:* Fahrende Haab ist nicht zu achten/ Früchte des Erdreichs/ alldieweil sie dem Erdreich ungeledigt anhangen/ und das Obs/ dieweil es auff den Bâumen ist/ item Trauben/ alldieweil sie an den Stöcken stehen; so sie aber darvon kommen/ und erledigt werden/ werden sie vor fahrende Haab gehalten. Concor- 3 dat jus provinciale Comitatus Cattimelibocensis tit.4. in fin. ibi: So erklären Wir solches dahin/ daß nicht allein ꝛc. Item Frucht/ Obs und Trauben/ so lang sie noch auff dem Felde/ Bâumen/ und dem Stock unerledigt stehen oder hangen ꝛc. für unbeweglicher und liegende Güter sollen geachtet werden. Eamq; Hassiæ consuetudinem 4 colligere etiam licet ex verbis des von weiland Dr. Clotzen/ Fürstl. Hess. Rath/ aus der Beambten zur Cantzley eingeschickten Berichten in anno 1574. gezogenen summarischen Außzugs der Städt- und Lands-Gewonheiten/ wie es im Ober-Fürstenthum Hessen und zugehö-

gehörigen Landschafften in etzlichen Erb-Fällen/ Ehe-Pacten/ Ein-
kindschafften/ näher Kauff und Abtrieb gehalten wird/ bey der sie-
benden Frag des ersten Puncts/ was für fahrende Haab gerechnet
und darin gehörig? ibi, werden alle bewegliche Güter ꝛc. Frucht
in der Scheuer und auffm Boden: abgeschnittene Frucht ꝛc. & por-
rò: deßgleichen die Frucht/ so bald sie vom Boden abgelöset/ abge-
schnitten und abgemehet ist/ doch daß sie im Ambt Epstein auch ge-
5 bunden seye ꝛc. für fahrende Haab gerechnet. Non obst. *l.7.§.5.ff.*
*quod vi aut clam l.25.§.2.ff. de furt. l.12.§.5.ff. de usufr.* In prioribus
enim duobus locis actio furti, quæ non nisi ratione rerum mobilium
invenit locum, magis datur ob fructuum subtractionem quam decer-
ptionem, *v.§.præced.hic.* In posteriori verò textu condictio furtiva
usufructuario non negatur ex causa mobilitatis vel immobilitatis fru-
ctuum, sed deficientis perceptionis, quâ demum fructus facit suos, *v.*
6 *§.5.hic.* Per occasionem obiter meminerim consuetudinis in distri-
ctu Breidebacensi, & secundùm eam in anno 1691. insecutæ declara-
tionis: Pro indiviso scilicet communis in eo districtu est jurisdictio
inter Principem Hassiæ & Nobiles de Breidebach ac de Breidestein,
eò quòd Princeps quorundam Nobilium partes, nominatim ex octo
tres, per emptionem acquisierat. Sed jam ante eam constitutam em-
ptione communionem Princeps, ceu dominus territorialis, quædam
singularia jura, etiam circa inferiorem jurisdictionem, ex antiquâ con-
suetudine habuit & retinuit præcipua, interq; illa quamcunq; jurisdi-
ctionem de bonis immobilibus, quæ vel pleno jure, vel saltem proprie-
tate tenus quoad dominium directum, spectarent ad domum Hassia-
cam; itemve ad ecclesias, parochias, monasteria: nec non de bonis ho-
minum domui Hassiacæ in eo districtu propriorum, der Hessisch-Leib-
eigenen Leute/ etiamsi ea postmodùm ad alios non proprios, vel etiam
ratione proprietatis communes homines quoquo titulo essent devolu-
ta: qualia ideò bonorum genera ab antiquo vocari consueverunt Ei-
gen Gut/ quasi solius Principis quoad jurisdictionem propria. At mul-
toties exorta controversia, num ista jurisdictio Principi præcipua sit in-
telligenda de quibuscunq; rebus, quæ in fundis propriis contingerent;
an verò saltem ratione ipsorum fundorum, & quæ in iis essent innata,
radicata, infixa? Posterius quandoq;, nonnunquam verò prius obser-
vatum esse fuit repertum, ideoq; Princeps, quando in anno 1691. No-

bilium

bilium precibus se præberet æquâ dubiorum interpretatione gratiosum, etiam in passu concernente rem declaravit ut sequitur: Zum Neunten/ solle jedoch solches (nemlich die alleinige Fürstliche jurisdiction auff dem Eigen Gut) auff das künfftige von den Gütern und derselben innatis, radicatis, & infixis selbst/ und wan in ipsa re soli vel fundi ejusq; superficie, zum Exempel/ mit Uberbauung/ Uberzäunung/ Abackerung/ Abmachung stehender Früchten/ Grases/ oder hangenden Obsts/ Anrichtung ungewöhnlicher Weeren und Wasser-Graben/ Beschädigung darauff stehender Gebäuen/ und dergleichen gefrevelt/ oder sonst ratione ipsius fundi & superficiei, aut operis in eo facti, einiger Streit entstehet/ verstanden werden; Nicht aber/ wan es umb die von dem Boden abgesonderte Früchte zu thun wäre/ welchen Falls/ und wan auch anderer beweglicher Dingen/ oder derer Waldungen halber/ so denen aus eigenen so wol als Breidenbachischen und Vogt-Leuten bestehenden gantzen Gemeinden eigenthümlich angehören/ Streit vorfället/ oder darinnen gefrevelt wird/ hinkünfftig die cognition und respectivè Bestraffung vor die Sampt-Gerichte verwiesen werden sollen.

## §. VIII.

1 IUre Saxonico etiam pendentes arborum fructus accensentur mobilibus, ita ut non solùm legato mobilium contineantur, sed etiam ad maritum, ceu in Saxonia hæredem uxoris mobiliarem, pertineant, secus ac prædicto jure Hassiaco & communi, si legata forent mobilia, *Hahn. ad Wes. π. de rer. divis. n. 4. verb. vel ad jus corporale.* quæ consuetudo ex illorum opinione videtur processisse, qui propter destinationem, quam verisimiliter habuerit paterfamilias, intempestivâ subtilitate ita judicârunt, *v. Besold. thes. pract. voc.* Fahrende Haab. Neq; 3 aliud evincunt ea, quæ tradit *Carpzov. p. 3. Const. 32. def. 23. & 24.* Quòd enim ibi ligna nondum cæsa arborumq; fructus pendentes dicantur non ad vasalli aut defuncti possessoris hæredes, verùm unà cum fundo ad novum possessorem feudi transire, id non procedit ex ratione eorum mobilitatis vel immobilitatis, sed vel ideò, quia omnes omninò fructus pendentes sunt pars fundi *l. 44. ff. de R. V. l. ult. §. 4. & 6. ff. quæ in fraud. credit.* ut resoluto utili dominio non possint ad alium pertinere quàm eum, qui nunc fundi est dominus, & sic ad dominum directum

novumve vasallum, restitutis duntaxat, si quæ in culturam factæ sint, impensis, *II. feud.* 28. §. *His consequenter. vers. quidam tamen dicunt.* vel
4 propterea quia, quantumvis vasallus eò magis, quò probabili dominii opinione alius quisque bonæ fidei possessor, solius utilis dominii efficaciâ fructus percipit & lucratur, nec propter impensam culturam, *Franzk. Exerc.*4. *quæst.*7. & 8. nihilominus in fructibus ultimi anni, quo utile vasalli dominium resolutum est, attribuendis, non tam de subtilitate juris, saltem restitutionem impensarum inducente, quàm ex suasu æquitatis naturalis spectandum sit ad impensam jam culturam & curam *II. feud.* 28. *d.* §. *His consequenter. vers. si verò post Calendas Martii.* tum eam quæ ad fructus merè industriales s. civiles pertinet, *v. supr. Class.* 2. *Sect.* 1. §. 3. quùm quæ ipsi naturalium fructuum productioni arando, serendo, rastrove subigendo impenditur, *l.* 45. *ff. de usur.* §. 35. *Inst. de rer. divis.* aut etiam in solo eorum perceptionis la-
5 bore consistit, *d.* §. 35. *Inst. de R.D. l.*48. *ff. de a.r.d.* hactenus scilicet, ut propter eam culturam & curam suasu æquitatis videatur vasallus quâdam fictione non culturæ, sed adhuc dominii jure fructus jam percepisse ac perceptione acquisivisse, in quos ex ista dominii virtute & perceptionis spe suam operam & impensam contulerat, quosq; suâ destinatione & operosâ impensâ jam quasi acquisiverat. *II. feud.* 28. *d.*
6 §. *His consequenter.* Qualis ad culturam & curam respectus cùm deficiat in fructibus sine ullâ culturâ nascentibus adhuc pendentibus, in quos ne quidem solus perceptionis labor impensus: meritò quoq; cessare videtur prædicta juris fictio in lignis finito feudo nondum cæsis, fructibusq; arborum pendentibus, quæ quive habentur fructus absq; humanâ culturâ naturales, *l.* 45. *ff. de usur. Wesenbec. p.*2. *consil.*93. *n.*4. *verb. poma. Carpzov. d. def.*23. & 24. *add. supr. Class.* 2. *Sect.* 1. §. 2. & 3.
7 Saperet quippe multum iniquitatis, & parum aut nihil rationis, *Wesenbec. d. consil.*93. *n.*4. si sub prædictâ juris feudalis dispositione dicerentur comprehensi, *secundùm Schrader. tr. feud.* 2. *part.* 9. *part. principal. Sect.*3. *n.*50. & *seq. Struv. Synt. feud. c.*15. *aph.*16. *n.*3. etiam fructus absq; ullâ culturâ nascentes & solo adhuc cohærentes, nisi aliquando & his, quo magis producerentur, magna cura & cultura impensa, ac judex æquitate permotus aliter arbitratus esset, *Carpzov. d.*
8 *def.*24. *n.*12. *Berlich. p.*3. *conclus.*45. *n.*14. & *seq.* unde juris feudalis de fructibus ultimi anni dispositio duntaxat de fructibus industrialibus,

nec

nec non de naturalibus pendentibus illis, quorum ipsi productioni cultura humana & cura impensa fuit, intelligenda est. *Wesenb. d. consil.* 93. *n.* 5. *pr. Carpzov. d. Const.* 32. *def.* 1. *Richter. decis.* 56. *n.* 7. nuncq; jure 9
Saxonico Electorali expressè sancitum, ut fructus naturales sine cultura humana provenientes, interq; illos etiam poma, pira, aliive arborum fructus, dum pendent solove cohærent, cum ipso fundo transeant ad novum feudi possessorem, neq; ita cedant hæredibus vasalli, ac si forent percepti, *Carpzov. d. def.* 23. & 24. *ubi secundum eam Electoralem Constitutionem refert esse à Scabinis responsum hoc modo:* Seynd in gedachten eures Vettern Lehn-Gut auch nutzbahre Garten/ darinnen viel Obst an Nüssen/ Aepffel/ Birnen/ und dergleichen Früchten vorhanden/ so noch nicht abgenommen worden/ theils auch noch nicht reiff seynd ꝛc. So verbleiben solche Garten-Früchte Euch dem Lehens-Folger billich/ und die Land-Erben haben sich derselben anzumassen nicht Fug. V. R. W. *Add. Berlich. p.* 3. *conclus.* 45. *n.* 12. *& seq. usq; ad n.* 17. *Richter. d. decis.* 56. *n.* 10. *& seq. Coler. de process∫. execut. p.* 2. *c.* 3. *n.* 310. *& seq.*

## §. IX.

EX prædictis passim perspicitur, si quandoq; alius quàm dominus arboris glandes percipit, id evenire ex domini permissu vel expresso, vel tacito & latente in constitutione ejus juris, quod alteri in fundo vel arbore concessum est, ut adhuc ipse dominus videatur glandibus frui, aut saltem alius se non invito, *v.* §. 1. *n.* 3. & 4. §. 5. §. 8. *n.* 2. *& seq. hic.* Idem nunc porrò accidit, si v. g. in venditione fundi arbores essent reservatæ aut arborum fructus, *v. supr. Class.* 3. *Sect.* 1. §. 2. *n.* 2. si itidem, sylvâ in feudum vel emphyteusin concessâ, domino directo reservati essent, etiam quoad utile dominium fructus sylvestres, *Besold. thes. pract. voc.* Geäcker. aut si in divisione arbustorum hæreditariorum speciali pacto foret conventum, ut non obstante hortorum pomariorum divisione arborum fructus nihilominus sint omnibus hæredibus communes, utut saltem huic vel alteri eorum essent horti pomarii, reliquis autem alia prædia & æquivalentia assignata: quale divisionis genus in districtu Hassiæ Battebergensi observare licet, forsitan ideò receptum, quod pluribus hortis pomariis in hæreditate non existentibus non possit fieri commoda divisio ejus rei, cujus nulla illic locorum

abundantia, ac proinde usus cuiq; hæredum maximè necessarius est.
5 Atq; hujusmodi pactis non tam ipsum dominium immutari, quàm ejus duntaxat effectus in certa parte videtur suspendi; aut non totus fundus concedi, quoad omnes, sed tantummodò quoad quosdam fructus, ut ratione reliquorum, qui excepti seu reservati sunt, fundus planè non sit eâ venditione vel divisione concessus, & ergò eatenus quoad dominium adhuc ejusdem qualitatis, cujus erat ante venditionem vel divisionem.

§. X.

1 EAdem est ratio, si cuidam servitus foret constituta ex alterius arbore percipiendi fructus: Num verò tale jus alteri per modum servitutis queat constitui, dubium facit Paulus *in l.8.pr.ff.de servitut. his expressissimis verbis:* „ ut pomum decerpere liceat, & ut spatiari, „ & ut cœnare in alieno possimus, servitus imponi non potest. Qui-
2 dam hoc Pauli traditum tam de personali quàm reali servitute accipiunt, *v. Gothofr. ad d.l.8. lit. I.* putantes ejusmodi facultatem inducere solummodò aliquod jus obligationis personalis, eò quòd dictio negativa, *Non*, præposita verbo, *potest*, omnem videatur negare poten-
3 tiam, atq; si tam personalem quàm realem servitutem; item quòd servitutes non constituantur, nisi vel prædiorum vel hominum intersit proximè & principaliter, at verò illud interesse, quod ad solam voluptatem vel recreationem directum est, haud sufficiat, neq; quævis facultas, utilitatem quandam afferens, servitutis jure censenda sit: Ex qua ratione nec id factum, quo incolæ cujusdam universitatis hactenus ex aliena sylva ramos, frondes & viridia collegerant ad instruendas festo Christi plateas, pro jure aut possessione prætensæ servitutis fuit habitum, sed contra eos incolas judicatum *apud Papon. rer. judicat. s. ar-*
4 *restor. lib.14. tit.3. arrest.6.* Et deniq;, quòd servitutis personalis duæ duntaxat sint species, *ususfructus & usus*, in præsenti verò casu non adsit ususfructus, dum non omnis agri fructus constitutus est, quinimò nec omne pomum, sed ex iis, quæ provenissent, certus numerus; aut si omne pomum, adhuc tamen non videtur constitutus ususfructus, si non omnis prædii fructus in pomis consistat: Neq; etiam usus, quia non est facultas facta sumendi ex iis, quæ in prædio nascuntur, quantum ad victum domini familiæq; sufficit, *conf. l.15.ff. de servitut. l.58.§.1.ff. de usufr. l.12.§.1.ff. de us. & habit. Joh. Superior comment. in tit. de servit. ad d.l.8.*

Alii

Alii verò id Pauli effatum ad ſervitutes prædiales reſtringunt, referentes enumeratas in d. l.8. commoditates ad ſervitutes perſonales, ſive veras, ſive, ut quidam alii exiſtimant, anomalas & irregulares, ex quibus utrisq; non actio perſonalis, ſed confeſſoria realis oriatur, eò quòd iis omnibus per omnia conveniat definitio ſervitutis perſonalis, *Weſenbec. π. de ſervitut. n.3. ibiq; Hahn. verb. Ad prædii utilitatem. Malcomeſ. ibid. verb. Quanquam & illud. add. Arumæ. ad ff. diſp. 9. th. 14. Fritſch. opuſc. var. jur. publ. & priv. tr. 22. §.48.* 5

Alii penitus Paulum confutantes, vicini prædii, ob has eidem debitas commoditates plus valituri, utilitatem verſari, adeoq; talem ſervitutem etiam prædialem conſtitui poſſe autumant, ſed quorum opinio facilè cadit, ſi ea utilitas admodum remota dicatur, & incerta. *Superior d. loc.* 6

Media igitur ſententia tenenda erit eò magis, quòd dicta l.8. reperiatur ſub titulo realium ſervitutum, intelligenda propterea pro ſubjectâ materiâ de reali ſervitute, *arg. traditorum à Menoch. lib. 6 præſumpt. 1.* præſertim cùm textus rubricæ nihil repugnet, ſed convenientia ultrà etiam inde pateat, quia enumeratæ in d. l.8. commoditates jam ante ad ſervitutes perſonales expreſsè fuerunt relatæ, *in l. 12. §.1. ff. de uſ. & habit.* ut vel ex unici modò citati §.1. verbis, *deambulandi quoq; & geſtandi jus*, it. *& horto, & pomis, & oleribus, & floribus.* it. *lubentius etiam cum convivis & hoſpitibus poſſe uti.* protinus cadant omnia tum ſuperius in contrarium allata argumenta, *add. Malcomeſ. d. loc.* quùm etiam illud, quaſi ex l.3. pr. ff. de aq. quotid. & æſtiv. & l.16. §.1. ff. quod vi aut clam. haud evincatur, ſervitutem perſonalem ad voluptatem poſſe conſtitui, eò quòd ibi agatur de momentanea poſſeſſione, in quâ interdictis tuendâ non verſetur, ſicut in ſervitutum vel conſtitutionibus vel actionibus, aliquod jus, ſed ſaltem factum poſſeſſionis, indeq; non quæratur de jure vel utilitate, v.g. ducendæ aquæ, reſtituendarum arborum, ſed de poſſeſſione, *Johann. Superior. d. loc. in fin.* 7

Sit enim ita, cùm tamen procedens ex d. ll. argumentatio queat defendi, hæc certè objectio allegat. §.1. legis 12. de uſ. & habit. nihil obſtabit. 8

Cœterùm uti facultas poma decerpendi jure ſervitutis realis conſtitui non poteſt, ſed tantummodò perſonalis, eò quòd talis commoditas perſonalis ſit, & ad prædium aliquod non pertineat, ita conveniens eſt, tunc poma in propria ſignificatione accipere, quâ duntaxat fructus arborum homini comeſtibiles denotantur, *l. 205. ff. de V.S.* 9

indeq; nihil impe- 10

dies,

dict, si quis pro necessitate & commodo vicinæ villæ ex suâ vineâ vellet uvas, non illas comestibiles, sed quæ vini causâ peterentur, concedere, quin id fieri possit jure servitutis realis, cùm ejus generis uvæ non solùm pomorum nomine, & ergò sub dispositione l. 8. de servit. haud comprehendantur, *d. l. 205. ff. de V.S.* sed quoq; earum usus ad commodum & utilitatem alterius villæ seu prædii constituatur directò & principa-
11 liter. Pari ratione nihil me moratur opinari, posse quempiam in sua sylva pro commodo alterius villæ dare facultatem glandis legendæ vel depascendæ, nucesve colligendi, jure servitutis realis: cùm æquè hi arborum fructus in tali significatione non veniant appellatione pomorum, sed usus eorum videatur concessus pro impinguandis vel pascendis pecoribus, quæ pro villæ stercoratione ibi aluntur, atq; sic princi-
12 paliter ad commodum prædii, eodem planè modo, quo etiam servitutes reales prædiorum censendæ sunt, si alteri jus pascendi constitutum pro iis pecoribus, quæ pro stercoratione, aut ad arandum habentur in villa, aut in quibus villæ fructus potissimùm consistit: Itemq; si jus ducendæ aquæ alteri constitutum pro equis in villa; aut concessus appulsus ad aquam ejus pecoris, quod propter villam vel prædium habetur, *Cæpoll. de servit. rust. præd. c. 4. n. 5. c. 8. n. 2. c. 9. n. 7. Meurer.* Jagt- und Forst-R. *part. 7. Reg. Constit. artic. 88. add. l. 3. pr. & l. 4. ff. de servit. præd. rustic.*

## §. XI.

1 NOn tam apertè, quàm in prioribus casibus, perspicere licet domini arboris consensum, si vel ob publicæ utilitatis rationem, vel propter interventum legitimæ præscriptionis, alii quàm domino attribuantur fructus arboris: ast penitiùs rem inspicienti facilè apparet, etiam his casibus voluntatem domini haud penitus abesse, *v. Miscell. jur. quæst. 2. & supr. Class. 3. Sect. 2. §. 2. n. 1. Class. 3. Sect. 3. §. 1. n. 3.*
2 *§. 6. n. 3. 4. Sect. 4. §. 1. n. 2. §. 2. n. 5.* Etiamsi verò queat videri, non ita glandium legendarum facultatem posse dominis sylvarum ex ratione publicæ utilitatis coarctari, *l. 80. §. 2. ff. de contrah. empt.* atq; ex eâdem ratione vel olim quoq; potuerit restringi libertas colligendi folia ex arboribus sylvæ decidentia, *v. supr. Class. 2. Sect. 2. §. 14. n. 3. ibid. §. 15. n. 4.* cùm non, ut folia, ita glandens paratæ s. creatæ sint ad stercorandum, sed ad potiorem & meliorem usum, nimirum pascendi, neq; submetuendum sit, ut sylvam glandis legendæ causâ ingrediens, teneras li-

gno-

gnorum plantas deprimat, ceu quæ cura duntaxat habenda in sylvarum seminariis, in den Häge-Wäldern oder Gehäuen/ tamen nunc eò deventum est, ut glandes arborum sylvestrium habeantur aliquod dependens & connexum juris venandi, domino sylvæ, ut tali & propter sylvæ proprietatem, neq; olim *l.16. ff. de act. empt Non obst l.9. §.5. l.62. ff. de us. fr. l 26 ff. de usur. vid. Struv. Synt. Civ. Exercit. 12. th. 16.* neq; hodie, *Id Struv Synt feud. c.6 aph. 11 n.3. pr. Schrader. de feud. p.3. c.4. n.47. Schnobel disp feud. 4. thes. 12 Diss. Gothofr. ad l 3. § 14 ff. de acquir. poss. add. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht *p.2. c.23. n.159. & seq.* competentis: Quâ ratione sylva quidem & arbores 3
pertinent ad dominum fundi adhuc hodie, at effectus dominii quoad fructuum perceptionem propter jus venandi est valde coarctatus, *Knipschild. de oblig. dom. & vasall. p.2. q.1. n.144. & de jurib. ac privil. Civit. Imper. lib. 2. c.7. n.56. 57. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht *p.2. c.21. n.35. & seq. n.69. & seq.* Olim quidem, dum feræ bestiæ essent 4
ex earum rerum genere, quarum proprietas in specie nullius, verùm omnium hominum, seu cujusq; occupantis, erat *Genes. c.1. Psalm. 8.* etiam post inducta rerum dominia, *§.12. Instit. de R.D. vers. nec interest. l.1. §.1. l.3. §.1. ff. de a r.d. Cæpoll. de servit. rust. præd. c.21. n.2. & 3.* & licet in sylva circumsepta vagarentur, *l.3. § 14. ff. de acquir. poss.* non potuit alius ab alio, utpote hactenus pares & in se invicem imperium non habentes, *l. 3. in f. l.4. ff. de arbitr. c. 20. χ. de elect. & elect. potest. Ayrer. process. histor. part. 1. c.4. obs. 4. n.14.* prohiberi, ne in suo glandem legeret, sed ad ferarum sustentationem in agro relinqueret, maxime cùm ipsa æquitatis ratio haud videatur permittere, ut alterius, quam domini arboris, essent fructus, *l.30. §.4. ff. de V.S. l.25. & 45. ff. de usur. l.7. §. ult. ff. de a.r.d. Genes. c.1. v.29. Covarruv. pract. quæst. c.37. n.3. pr. Meurer.* Jagt-und Forst-R. *p.7. consil. Christi redemptoris. vers. Quintum dubium habet.* Ast cùm pro tuendo Reipublicæ 5
decore & salute Principibus Regalia tam majora, ipsum Reip. statum & gubernationem concernentia, quàm minora ad fiscum conservandum & augendum pertinentia, interq; ea etiam venationum jura, concessa sint *II. feud. 56. Sixtin. de Regal. l.1. c.1. n.14. Besold. dissert. de Regal. prælim. th. 4.* atq; sic juris venandi ad Regalia hodie relatio 6
*Rosenthal. Synops. c.5. conclus. 94. Schrad. tr. feud. p.3. c.4. n.47. Prückman. de Regal. §. venatio. Mynsing. decad. R.1. n.96. Menoch. consil. 302.*

*n.31. Knich. de Sax. non provoc. jur. c.5. n.169. Hahn. ad Wes. π. de a.r.d. n.7. verb. Et hæc nunc præcipuè ratio. Struv. Synt. Civ. Exerc.14. th 2. in f. Ex.41. th.10. & Synt. feud. c.6. aph.7. n.3. aph.28. Knipschild. de oblig. dom. & vasall. p.2. q.1. n.108. 109.* eundem publicæ necessitatis vel utilitatis scopum habeat, mirandum nihil videtur, si pro necessario commodove venationum usu & exercitio fructus sylvarum venatoriarum subsint dominio Principis seu Reipublicæ, *vid. Miscell jur. quæst.2.*

§. XII.

1 UTut enim haud negandum sit, jus venandi etiam alio quàm Regalium titulo posse vel uni vel paucis competere adhuc hodie, quemadmodum id ipsum non amplius ex libertate juris antiqui, sed vel ex pactis investiturarum, servitutum personalium aut realium, itemve præscriptione & usu obtinent multi privati, Regalibus destituti; nec non quandoq; Principes absq; jurisdictione forestali in alienis territo-
2 riis: Quamvis etiam nihil dubitandum, quin Principes in locis proprietariè ad se spectantibus queant aliis prohibere ingressum, eoq; venationes sibi soli habere vi juris communis antiqui & virtute suæ pro-
3 prietatis: ea tamen venandi facultas, quam Principes in suo territorio ac privatorum quoq; fundis jure superioritatis seu forestæ, investituris, pactis, successionibus vel præscriptionibus quæsitæ; vel etiam in suo aut alieno territorio, tanquam Regale speciali investiturâ, pactô aut præscriptione competens, exercent, non incommodè refertur ad Regalia. *Meurer* Jagt- und Forst-R. *part.7. Consil. Christi redemptoris. vers. His itaq; sic præmissis. Malcomes. ad Wes. π. de a.r.d. lit. b. Besold. d. Dissert. de Regal. c.9. th.6. & thes. pract. voc.* Jagen. *voc.* Forst.
4 Indeq; facilè patet, illis ipsis, qui venationes non jure Regalium, sed aliunde ex pacto vel præscriptione obtinent, eundem pro earum exercitio sylvæ usum haud constare, nisi vel ita conventum, vel longi temporis consuetudine observatum esset, ususq; ille simul possessus ac præscriptus, *Meurer.* Jagt- und Forst-R. *p.2. tit.* Ob die Eicheln/Frucht und wild Obst 2c. & *tit.* Ob der zu jagen auch zu hagen habe. *Klock.*
5 *de ærar. lib.2. c.2. n.48.* ut tunc illud glandium jus, venationum domino competens, quoad constitutionem seu acquisitionem prorsus nihil differat à jure glandium vel simili, quod cuivis alii in aliena sylva quoquo titulo quæsitum est, & præscriptionem, si in ea fundetur, requi-

requirit immemorialem. *Meurer. d. loc. & part. 7. Consil. Christi redemptoris nostri. vers. Non obstat quod feræ illæ aluntur. &c. Just. Hahn. de jur. colonar. conclus.* 283. *& seq. usq; ad* 296.

§. XIII.

Eò tamen saltem usq; venationum domino concessum videri de- 1
bet jus glandium, quousq; ferarum pro commodo publico con-
servationis necessitas porrigitur, *arg. eorum quæ tradidi ad quæst. 2.*
*Miscell. jur.* aut quousq; cujusvis alterius, qui venationem alio quàm
foresti & Regalium jure obtinet, possessio, præscriptio vel pactum se
extendit. In dubio, ubi ad necessitatem vel præscripta vel conventa 2
foret quantitas, omnes sylvarum fructus, als Eicheln/ Bücheln/ Kä-
sten/ Nüsse/ wilde Aepffel und Birnen/ allerley Beer ꝛc. censentur
pertinentiæ juris forestæ, *v. Besold. part. 1. consil 3. c. 4. tit. 4. n. 8. &*
*thes. pract. voc.* Forst. *vers.* das wild Obs oder Geäcker: *Wehner.*
*obs. pract. voc.* Forst-Recht. *vers.* Item das jetzt gedachte. *vers. Fru-*
*ctus sylvæ venatoriæ.* Item *voc.* wild Obs. in tantum ut alicubi nul- 3
las arbores, quæ ad sylvam venatoriam seu bannum ferinum spectant,
aut in sylva venatoria sunt, liceat absq; consensu domini forestæ suc-
cidere, neque etiam beneficio des Impfens oder Pfropffens in
arbores pomiferas transmutare. *Meurer.* Jagt- und Forst-R.
*part. 2. tit.* Der Eygenthums-Herr ob er sein eigen Wälde.
Item tit. Was für Mittel/ deren. & tit. Was für und wie
viel Beschwerden. *add. infr.* §. 19. *n.* 2. cessante hac prohi- 4
bitione tantummodò in arboribus, quas quis in agris prope sylvas
possidet, quæq; ad sylvam & forestum haud pertinent, sicut nec ea-
rum fructus, *Meurer.* Jagt- und Forst-R. *p. 7. Consil. Christi redempto-*
*ris: vers. veniendo nunc ad quartum dubium.* At tamen non semper 5
dominus forestæ omnes eos fructus jure prætendit, neq; etiam ubivis
alius venationum dominus cunctos fructus pacto vel præscriptione acquisivit, verùm alicubi tam illi qui forestæ & Regalium jure, quàm qui alio titulo venationem sibi vindicant, moderationem quandam patiuntur; illi quidem æquitatis & publicæ necessitatis, non ultrà aliquod dominium in privatorum bona concedentis, ratione permoti, vigilantes saltem eò, ne tali moderamine juri suo fiat præjudicium: hi verò, quia ultrà pactum aut possessionem vel præscriptionem nil valent prætendere, utut pro usu venationum plus esset necessarium. Ita

6 in quibusdam locis pro connexo juris venandi habentur duntáxat fructus sylvestres, qui magis in cibo pecorum sunt quàm hominum, als Eicheln/ Bücheln/ nec verò illi qui hominibus cibo esse queunt, als Aepffel/ Birn/ Kirschen ꝛc. *Meurer.* Jagt = und Forst R. *part.* 2. *tit.* Ob die Eicheln/ Frucht / und ander wild Obs. *vers.* furs letzte. *Klock. de arar. lib.* 2. *c.* 2. *n.* 48. *Hahn.* vom Erb=Meyer=Recht. *p.* 2.
7 *c.* 21. *n.* 68. Alicubi verò etiam eorum fructuum sylvestrium, qui pecorum pastui serviunt, partem solummodò capit venationum dominus; parte reliquâ sive æquali sive inæquali, aliquando pro pastu saltem propriorum pecorum, sylvæ & arborum domino relictâ. *Meurer. d. loc. vers.* Und dieweil es etwas streng. Item tit. Was für Mittel/ deren man sich in Forstlichen Spänen. vers. Mit dem Ge=
8 äcker wird auch. Denique alicubi, quod æquissimum & juri communi consentaneum videri potest, omnes fructus sylvestres cedunt arborum domino, ut feris relinquat saltem inutiles, superfluos & sibi
9 nonnecessarios, *Klock. d. n.* 48. *arg. Exod. c.* 23. *v.* 11. Unde in districtu Hassiæ Blanckensteinensi observatum habeo, tam privatos incolas quàm universitates & pagos, etiam sine speciali Principis ac domini forestæ permissu aut pensionis solutione, ex sylvis ad se pertinentibus percepisse glandes, non modò propria sua pecora immittendo, sed & aliena pro certa pensione in sylvas recipiendo, adeò ut aliquando, cùm pro singulis suibus ex Principis sylva impinguandis certa pensio solveretur, universitas quædam partem duntaxat ejus pensionis præstiterit, quòd partim in sua propria, partim verò in sylva Principis sues suas pascuisset, reliquâ pensionis parte pro modo magnitudinis & fertilitatis propriæ sylvæ detractâ. *v. arg. l.* 4. §. 1. *ff. de censib.*

## §. XIV.

1 NEc minus alibi in Hassiâ consuetum, ut Princeps & dominus forestæ in sylvis privatorum glandes non habeat, aut saltem di-
2 midiam partem, quâ verò alicubi non solùm ad sustentationem ferarum, sed & ultra eam necessitatem pro suibus suis impinguandis vel alienis pro certâ pensione recipiendis possit uti, ut magis id glandium jus pro quovis usu & commoditate videatur præscriptione acquisitum, quàm pro conservatione ferarum jure foresti: aut certè ex jure forestæ originem quidem trahens, & pro modo necessitatis ad dimidiam

diam partem moderatum, sed tractu temporis & præscriptione ad alias quasvis commoditates extensum, ac ratione usus extensi potius præscriptionis quàm juris forestalis ratione competens. Similiter non 5
juri forestali, verùm pacto vel præscriptioni, aut certè superioritatis & jurisdictionis territorialis rationi, aliquando glandium proventum habenti pro specie tributi, *Besold. thes. pract. voc.* Mast. innititur illud in Gallia jus gruariæ, singulari regiâ constitutione introductum, quo Rex omnium proventuum & emolumentorum, quæ è sylvis percipiuntur, & sic quoq; glandium refert partem, *v. extract. ex Claud. Mallevillæo in regias aquarum & sylvarum constitutiones ap. Meurer.* im Jagt- und Forst-Recht. *p.* 7. *artic.* 62. ob quam regiam partem propterea 4
non licet sylvarum dominis quicquam facere, nisi observatis præscriptis solennitatibus, omne Regis damnum & præjudicium præcaventibus, *Meurer. d. loc. & ibid. artic.* 21. *Const. reg. add. infr. Sect.* 17. §. 15. *num.* 3.

§. XV.

PAtet ergò, si nulla pacta aut leges speciales vel statuta hanc in 1
rem adsint, attendendam tunc esse cujusq; loci consuetudinem, *Gail. lib.* 2. *obs.* 68. (cujus tamen aliquæ reliquæ ibidem de jure venandi contentæ opiniones haud approbandæ) quod quidem eo casu nihil 2
relinquit dubietatis, si jus glandium pro pastu ferarum aliove usu præscriptione foret quæsitum, quia tunc tantum præscriptum, quantum possessum & consuetudine obtentum est. Cùm autem altero casu, 3
si scilicet jus glandium exerceatur ex capite Regalium & juris forestæ, res determinanda veniat pro modo ejus necessitatis vel utilitatis publicæ, cujus gratiâ Regale venandi jus conservandum, utiliterq; & commode exercendum est, atq; proinde opus sit boni viri arbitratu, quo venationis quidem usui ad necessitatem illam vel utilitatem usq; sit provisum, sed tamen etiam, in quantum salvâ venationis commoditate fieri potest, proprietario sylvæ non tantoperè nocitum, verùm ut eidem integrum maneat jus suum ac dominium, *arg. l.* 34. *in f. ff. de R. J.* hinc videbatur consuetudini nullus eo casu reliquus esse locus: At 4
verò, si tale arbitrium magis, quàm ipsum jus glandium, ad certam consuetudinem longâ observatione jam esset deductum, aut etiam modus publicæ necessitatis vel utilitatis pactionibus statutisve determinatus, nihil sanè impediet æquissima spectare pacta, statuta, consuetudines,

5 *d. l. 34. ff. de R. J. add. infr. Sect. 5. hîc.* §. 4. *n.* 4. atq; ideò benè sibi consulunt sylvarum proprietarii, si pactionibus sibi prospiciant contra venatorum insatiabilitatem, quò vel nihil glandium iidem capiant, vel partem saltem & ad certum modum, qualem validam meritò existimat cautelam Noë Meurer. im Jagt- und Forst-R. part. 2. Was für und wie viel Beschwerden von wegen Forsts. vers. Ich N. bekenne/ rc.

## §. XVI.

1 CONsequitur ex prædictis, frustraneas hodie esse quæstiones, si sylva vendatur fructibus jam maturis, an etiam hi venditione com-
2 prehendantur, *l. 13. §. 10. ff. de action. empt.*? Item si sylva cædua in quinquennium vendatur, an fructus ex arboribus jam delapsi & separati, nec non tempore incisionis adhuc pendentes venditoris vel
3 emptoris sint. *l. 80. §. 2. ff. de contrah. empt.*? Et deniq; an ejusmodi fructus habeantur naturales, sine vel ex cultura hominis nascentes, quoad acquisitionem mariti vel uxoris è re donata, *l. 45. ff. de usur.*?
4 Quamvis enim harum quæstionum adhuc videatur aliquis usus, si ipse venationum dominus talem contractum inierit, cùm tamen is facultatem non habeat vel sylvam vel glandes vendendi aut donandi, sed tantummodò pro usu & exercitio juris venandi glandibus fruendi, sive Regali jure sive alio titulo id jus sibi competat, ceu quod posterius ultra pactum aut præscriptionem, & ergò ultra venationis usum non porrigendum, hinc facilè deficit omnis earum quæstionum applicatio: quæ porrò inanes sunt, si venationis dominus cum ipso jure venandi glandium quoq; jus, quod eidem connexum habet, vendidisset aut donâsset, ceu quia tunc glandes non venirent tanquam fructus sylvæ aut arborum: nec non, si glandium jus alius, quàm sylvæ dominus haberet, non propter jus venandi, sed in usum cujuscunq; commoditatis.

## §. XVII.

1 ULterius ex supra-dictis infertur, quòd sylvæ feudatarius (posse enim sylvam in feudum dari non ambigitur, *Schnobel. disp. feud. 4. th. 7. add. supr. Class. 3. Sect. 5. §. 6.*) aut cui sylva oppignorata est, glandes non percipiat jure feudi aut pignoris, nisi quoq; specialiter jus venandi & glandium, sive Regali sive alio titulo competens, in feudum pignusve datum foret, *Struv. Synt. feud. c. 6. aph. 11. n. 3. Schnobel. disp. feud. 4. th. 12.*

*th.*12. quod verò etiam factum ac Regale jus venandi in generalitatem inclusum videtur, si quædam duntaxat Regalium species essent enumeratæ, verbis generalibus subsequentibus, v.g. vectigalium, angariarum, & quæcunq; alia, *v. Rosenthal. Synops. c.* 5. *conclus.* 14. *Zas. p.* 5. *qui feud. dar. poss. n.*11. *Sonsbec. de feud. part.*8. *n.*18. *& seq.* ut dubium non sit, in constitutione Imperatoris Friderici, *quæ habetur II. feud.* 56. comprehensum esse jus venandi, & propterea minus validum putandum argumentum eorum, qui volunt jus venandi ad Regalia haud pertinere, eò quòd in d. constitutione inter ea non esset relatum, quod assertum benè refellunt, Menoch. *consil.* 32. *consil.* 943. *n.*41. Vultej. *I. feud. c.*5. *n.*7. Besold. *part.*1. *consil.*16. *n.*18. *& seq.*

2

3

## §. XVIII.

1 POrrò consentaneum prædictis est, si ob jus superioritatis, seu forestæ aut glandium, pignorentur fructus arborum sylvestrium, **Wan wegen der Forstlichen Ober- und Herrlichkeit/oder des Aecker-geniessens eines Waldes / wilde Birnen / Aepffel oder ander wild Obs abgenommen werden /** quòd cesset constitutio pignorationis & ex eâdem decerni solitum mandatum sine clausula: ubi nimirum glandes pignoratæ essent, vel ob quodvis forestæ jus, atq; sic etiam ob illam juris forestæ seu superioritatis forestalis partem controversam, quâ illud fructus arborum sylvestrium complectitur, hiq; sunt dependens juris forestæ, & considerantur velut fructus illius juris; vel etiam ob eam foresti partem in specie: ita ut pignorans eorum fructuum captione intentet negare jus glandium. E contrà locus est constitutioni pignorationis, quando fructus sylvestres forent capti propter superioritatem territorialem, vel aliam, quàm prædictam, juris forestalis partem, aliudve jus in sylva controversum, veluti lignandi, decimarum: quia hoc posteriori casu res pignorata videatur tertia & alia ab ea, quæ est controversa; priori verò casu eadem cum illa, de qua controvertitur. Siquidem fructus, tanquam pars sylvæ, sunt eadem cum illa, si de sylva sit controversia, aut saltem tanquam pars juris forestalis cum controverso jure glandium; & verò inter alia istius constitutionis requisita numeratur, ut non res ipsa controversa, sed tertia aliqua pignorata vel ablata sit. *Recess. Imper. de anno* 1594. §.71.72.73. *Item de anno* 1600. §. 37. *Sckvvanman. process. Cameral. lib.* 1. *c.*12. *n.* 11. *&*

2

3

12. *&*

12. *& observ. pract.* 78. *Roding. pandect. cameral. lib.* 1. *tit.* 10. §. 76. 79. *& seq.*

## §. XIX.

1 QUemadmodum domino foresti prospectum est, si in suo glandium jure pignorationibus turbetur, ita neq; aliis modis eidem glandium juri, sive regali sive alio titulo vel ad terarum sustentationem vel ad quemcunq; usum competenti, licet damnum aut præju-
2 dicium inferre: unde sylvæ dominus, feudatarius, aut alius possessor, vel alius quisquam non potest arbores glandiferas succidere, etiamsi tollere non prohibeatur illas, quæ per procellas essent dejectæ. *Meurer.* Jagt- und Forst-Recht. *part.* 7. *Consil. Christi redemptoris. vers. Veniendo nunc ad quartum dubium. Brunnemann. centur.* 4. *decis.* 38. *Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht. *p.* 2. *c.* 21. *n.* 49. *&* 50. *add.* §. 13. *hic. n.* 3. *&*
3 *infr. Class.* 6. *Sect.* 1. § 2. *n.* 3. Similiter non est cuiquam permissum (quod & in Galliâ regiâ constitutione cautum est, *v. extract. ex Claud. Mallevill. ap. Meurer. artic.* 21.) pecora in sylvam glandium depascendarum causâ immittere, in tantum ut nec is, cui pascendi jus in aliena sylva quæsitum est, facultatem habeat pecus immittendi eo tempore, quo glandes ad maturitatem pervenerunt, eò quòd jus pascendi quoad dominum sylvæ, si ad eum vi proprietatis glandes pertineant, intelligendum in dubio sit post fructus perceptos: ratione verò alterius, qui jus glandium ante haberet quæsitum, absq; præjudicio istius juris antiquioris, *Wesenbec. consil.* 311. *n.* 19. *Carpzov. part.* 2. *Const* 41. *def.* 3. *n.* 4.
4 *& def.* 4. *add. arg. l.* 11 *ff. de R. J.* idq; eò magis obtinet, si in constitutione juris pascendi expresse convenisset, ne tempore glandium pecus immitteretur, veluti observatum memini ex quodam pactionis instrumento de anno 1536. quo incolis pagi Dexbach in quibusdam sylvis, Civitati Bidencapensi cum Principibus Hassiæ communibus, jura pascendi, lignandi, & tempore glandium sues immittendi, erant cumulativè, & absq; exclusione ipsius Civitatis, ad certos terminos constituta, haben zu gebrauchen mit denen von Biedenkopff mit Urholtz / Viehe-Trifft und der Mast / hâc tamen subnexâ cautelâ, ut tempore existentium glandium prædicti pagi incolæ neq; sues neq; alia pecora immitterent, donec Bidencapensium consensu utriusq; partis pecora ad depascendum & impinguandum immitti placeret: Verba pacti sonabant, und nachdem dan denen von Dexbach die Viehe-Trifft

an

an der Entzelhard und 2c. Vergönnet / und dieselbige Wälde Schwein-Mast hätten / sollen sich die von Oerbach der Huden mit ihren Schaafen und Schweinen enthalten biß auff Vergünstigung derer von Biedenkopff. Multò minus dubii superest, quin prohibi- 5
tum sit alienas glandes furtim surripere, aut pro iisdem furtim depascendis sues immittere, in qualem damnificationem ordinatio des Homberger Märckergedings de anno 1484. eandem statuit pœnam, atq; in eum, qui arborum succisione vel corruptione aliove modo in sylva dedit damnum, adeò ut exteri, quibus nullum jus in ea communione constat, puniendi sint secundùm ea, quæ traduntur *supra* §. 2. *& seq. hîc. add. Ordinat. Hassiac. Caroli, Hassiæ Landgravii, de anno* 1683. *rubric.* Wald-oder Schwein-Mast. §. *pen. & ult.* Quæ verò 6
his omnibus casibus, si glandium dominus quoquo modo in suo jure & usu turbetur, eidem competant remedia, præter ea, quæ hactenus tradita sunt, suppeditat *Meurer.* Jagt-und Forst R. *part. 7. consil. Christi redemptoris. vers. Restat nunc.*

## §. XX.

QUatenus jus glandium non ad sustentationem ferarum, sed ad 1
quemlibet usum & quascunq; commoditates competit, aut proprietario sylvæ relictum est, eatenus id potissimùm convenit pro impinguatione suum, non verò aliorum pecorum, servare, tum quòd glans in eo casu non quemvis arborum fructum, *sicut suprà Class. 3. Sect. 2. §. 3. n. 2 & seq* designet, sed in propria sua significatione sit sylvestris & porcorum pastio; quùm quia eadem suibus impinguandis magis conducit, cœtera vero animantia infestat ovesq; abortire facit, ut sic ab aliis animantibus largius quidem profusiusq;, at citra utilitatem, absumatur. Unde in Gallia, ubi glandium fit annua licita- 2
tio, non incongrua licitationis lex est, ut præter suem nullum aliud animal depascendæ glandis ergò in sylvam immittatur, *v. extract. è Claud Mallevill. in regias aquarum & sylvarum constitutiones, artic. 21. ap. Meurer.* im Jagt-und Forst R *part. 7.* Nec minus in Hassia 3
glandes sylvestres porcorum pastioni reservantur & pro singulis suibus (deren doch zwey oder mehr kleine für eine grosse gerechnet zu werden pflegen) ex Principis sylva impinguandis solvuntur duo modii avenæ, zwo Mesten Masthaffer / aut tantum pecuniæ, quantum ave-

næ suaserit valor, si tamen sufficiens & plenus glandium possit esse usus, zur vollkommenen Mast/welche in Hessen geachtet wird/wann gleich nur einerley/ als entweder Eycheln- oder Buch-Geäcker wol und häuffig gerathen/ de quo aliàs dubio, *v. Kluk. tom. 4. consil. 3. n. 35.* secus enim pro minori pretio ea glandium depastio conceditur, prout
4 de eo fuerit pactum: In determinando autem suum impinguandarum numero ratio habetur magnitudinis sylvarum & fertilitatis glandium, *conf. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht *p. 2. c. 21. n. 33.* secundùm quam alicubi jam certum numerum consuetudine vel pacto inductum invenire licet, veluti in constitutione banni ferini Dreyeichani (de quo dictum Class. 2. Sect. 2. §. 12. n. 6.) inter colonos eidem addictos, sylvarum communione utentes, placuit, ut cuiq; eorum triginta sues in sylvas tempore glandium immittere liceret: Auch theilten sie jeglich Hube zu jeglichem Jahre/ als voll Eckern ist/ dreyssig Schwein und ein Eber und eine Mucke/ in die Marck da die Hube hingehöret/ und
5 die Schwein sollen gehen ohne dem. At ubi hæc res certam nondum habet pro eo modo taxationem, ibi non rarò Saltuariorum & Præfectorum avaritia plus debito numerum adauget, ceu quibus pro singulis suibus sportulæ quædam deputatæ sunt non solum ob ipsam receptionem, Auff- oder Außtriebs-Geld/ sed etiam propter signaturam porcorum, quæ ferro candente, cui nomen domini sylvæ aliudve signum impressum, fieri consuevit, Brenn-Geld / Brenn-Heller. Qualis Præfectorum sylvestrium abusus unà cum illo, quo immittendo magnum numerum propriorum porcorum miseris subditis benedictionem divinam ac data cœlitùs dona præripiunt, damnatur & severè prohibetur *in ordinat. Hassiac. forestal. Mauritii de anno* 1593. *Ludovici de anno* 16[illegible] *& Caroli de anno* 1683. *rubric.* Wald- oder Schwein-
6 Mast. De cætero, cum ex dictis perspiciatur, haud singulis annis glandium fructum, ex sylvis sperari aut percipi forsitan non ineptè quæritur, quomodo sylvarum, seu potius glandium juris, pretium constituendum aut æstimatio determinanda sit? Hæc quæstio ex ratione majoris fertilitatis quercuum quàm fagorum ita terminari solet, ut in sylva ex quercubus constante respiciatur emolumentum, quod ex computatione trium annorum plenæ [illegible] zu voller Mast in singulos annos resultat: In sylva autem, quæ fagis constaret, computatio per sex tales annos facienda sit, *v. Hahn.* vom Erb-Meyer-R. *p. 2. c. 21. n. 34.*

§. XXI.

## §. XXI.

SI dominus ſylvæ aut glandium alteri pro ſuibus impinguandis ſyl- 1
vam locaſſet aut glandes vendidiſſet, glandes verò eſſent rancidæ & ad impinguandum inutiles, vel peſtibiles ac venenoſæ, ut ſues in ſe perimerentur, an locator vel venditor, & quomodo, conductori emptorive tenebitur? Si ſciverit eam rem locator aut venditor, & emptor vel conductor ignoraverit, vitiumq; fuerit internum, quod prævideri ab eodem non potuit *l.15. §.1. l.43. ff. de contrah. empt. l.14 §.ult. l.55. ff. de ædil. edict. l.145. ff. de R.J.* tunc locator venditorve obſtringitur ad præſtandum intereſſe, *arg. l.19. §.1. ff. locat. l.4. C. de ædilit. act. l.1. §.2. l.14. §.9. ff. de ædil. edict.* Sin verò venditor ignoraverit, em- 2
ptor ſciverit, ſtat contractus & pretium ab emptore pendendum, vel ſolutum non repetendum eſt: Si uterq; ſciverit, nullus eſt contractus 3
& dolus utrinq; compenſandus, *arg. l.57. ff. de contrah. empt.* Si de- 4
nique uterq; ignoraverit, pretium aut penſionem oportet remitti, *d. l. 9. §.1. locat.* niſi adhuc aliqua culpa locatoris vel venditoris verſetur, qua contigerit ut glandes aliunde, quam odore ſoli corruptæ ſint, ipſumq; adhuc condemnari oporteat ad intereſſe, *arg. l.2. §.29. ff. ne quid in loc. public. l.17. §.2. ff. ſi ſervit. vindic. l.13. §.6. ff. de uſufr. Gæhauſ. p. 3. peric. 3. quæſt. 18. ubi tradit, quâ actione his caſibus utendum.* Quæ omnia, ſecundum præfatas diſtinctiones, inter venditorem & 5
emptorem, locatorem & conductorem, quoq; obtinent, ſi non ex odore ſoli aut alterius contrahentis culpa, ſed vel ex ejuſdem vel alterius cujuscunq; malitia venenatio glandium proceſſerit, quo caſu venenans meritò eandem, atq; ſic in Saxonia concremationis, luit pœnam, quam illi ſuſtinent, qui paſcua venenarunt, ceu qui eo ipſo non ſolum ingens damnum per occiſionem animalium inferunt, ſed inſuper efficiunt, ut ex venenatarum carnium eſu homines moriantur, aut ſaltem in graviſſimos morbos incidant, imò etiam ut ex unguentis & ſparſis pulveribus venenatis, itemve ex cadaveribus interfectorum animalium aër inficiatur, peſtisq; excitetur in multorum hominum internecionem, *Carpzov. pract. crimin. part. 1. quæſt. 21. n. 24. & ſeq. Naurath. tr. de vit. & mort. hom. theor. 28. verſ. Tandem etiam. & verſ. Quartò peſtem.* Quippe hæ omnes rationes æquè quadrant in eo qui glandes 6
venenavit, & glandium paſtio non minus eſt paſtio, quàm graminum & herbarum.

næ suaserit valor, si tamen sufficiens & plenus glandium possit esse usus, zur vollkommenen Mast/ welche in Hessen geachtet wird/ wann gleich nur einerley/ als entweder Eycheln- oder Buch-Gäcker wol und völlig gerathen/ de quo aliàs dubio, *v. Klock. tom. 4. consil. 3. n. 35.* secus enim pro minori pretio ea glandium depastio conceditur, prout
4 de eo fuerit pactum: In determinando autem suum impinguandarum numero ratio habetur magnitudinis sylvarum & fertilitatis glandium, *conf. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht *p. 2. c. 21. n. 33.* secundùm quam alicubi jam certum numerum consuetudine vel pacto inductum invenire licet, veluti in constitutione banni ferini Dreyeichani (de quo dictum Class. 2. Sect. 2. §. 12. n. 6.) inter colonos eidem addictos, sylvarum communione utentes, placuit, ut cuiq; eorum triginta sues in sylvas tempore glandium immittere liceret: Auch theilten sie jeglich Hube zu jeglichem Jahre/ als voll Eckern ist/ dreyssig Schwein und ein Eber und eine Mucke/ in die Marck da die Hube hingehöret/ und
5 die Schwein sollen gehen ohne dem. At ubi hæc res certam nondum habet pro eo modo taxationem, ibi non rarò Saltuariorum & Præfectorum avaritia plus debito numerum adauget, ceu quibus pro singulis suibus sportulæ quædam deputatæ sunt non solum ob ipsam receptionem, Auff- oder Außtriebs-Geld/ sed etiam propter signaturam porcorum, quæ ferro candente, cu[m] nomen domini sylvæ aliudve signum impressum, fieri consuevit, Brenn-Geld/ Brenn-Heller. Qualis Præfectorum sylvestrium abusus unà cum illo, quo immittendo magnum numerum propriorum porcorum miseris subditis benedictionem divinam ac data cœlitùs dona præripiunt, damnatur & severè prohibetur *in ordinat. Hassiac. forestal. Mauritii de anno* 1593. *Ludovici de anno* 16[illegible]. *& Caroli de anno* 1683. *rubric.* Wald- oder Schwein-
6 Mast. De cœtero, cum ex dictis perspiciatur, haud singulis annis glandium fructum, ex sylvis sperari aut percipi forsitan non ineptè quæritur, quomodo sylvarum, seu potius glandium juris, pretium constituendum aut æstimatio determinanda sit? Hæc quæstio ex ratione majoris fertilitatis quercuum quàm fagorum ita terminari solet, ut in sylva ex quercubus constante respiciatur emolumentum, quod ex computatione trium annorum plene uses, zu voller Mast in singulos annos resultat: In sylva autem, quæ fagis constaret, computatio per sex tales annos facienda sit, *v. Hahn.* vom Erb-Meyer-R. *p. 2. c. 21. n. 34.*

§. XXI.

§. XXI.

SI dominus sylvæ aut glandium alteri pro suibus impinguandis sylvam locasset aut glandes vendidisset, glandes verò essent rancidæ & ad impinguandum inutiles, vel pestibiles ac venenosæ, ut sues inde perimerentur, an locator vel venditor, & quomodo, conductori emptorive tenebitur? Si sciverit eam rem locator aut venditor, & emptor vel conductor ignoraverit, vitiumq; fuerit internum, quod prævideri ab eodem non potuit *l.15. §.1. l.43. ff. de contrah. empt. l.14 §.ult. l.55. ff. de ædil. edict. l.145. ff. de R.J.* tunc locator venditorve obstringitur ad præstandum interesse, *arg. l.19. §.1. ff. locat. l.4. C. de ædilit. act. l.1. §.2. l.14. §.9. ff. de ædil. edict.* Sin verò venditor ignoraverit, emptor sciverit, stat contractus & pretium ab emptore pendendum, vel solutum non repetendum est: Si uterq; sciverit, nullus est contractus & dolus utrinq; compensandus, *arg. l.57. ff. de contrah. empt.* Si denique uterq; ignoraverit, pretium aut pensionem oportet remitti, *d. l. 9. §.1. locat.* nisi adhuc aliqua culpa locatoris vel venditoris versetur, quà contigerit ut glandes aliunde, quam odore soli corruptæ sint, ipsumq; adhuc condemnari oporteat ad interesse, *arg. l.2. §.29. ff. ne quid in loc. public. l.17. §.2. ff. si servit. vindic. l.13. §.6. ff. de usufr. Gæhans. p. 3. peric. 3. quæst. 18. ubi tradit, quâ actione his casibus utendum.* Quæ omnia, secundum præfatas distinctiones, inter venditorem & emptorem, locatorem & conductorem, quoq; obtinent, si non ex odore soli aut alterius contrahentis culpa, sed vel ex ejusdem vel alterius cujuscunq; malitia venenatio glandium processerit, quo casu venenans meritò eandem, atq; sic in Saxonia concremationis, luit pœnam, quam illi sustinent, qui pascua venenarunt, ceu qui eo ipso non solùm ingens damnum per occisionem animalium inferunt, sed insuper efficiunt, ut ex venenatarum carnium esu homines moriantur, aut saltem in gravissimos morbos incidant, imò etiam ut ex unguentis & sparsis pulveribus venenatis, itemve ex cadaveribus interfectorum animalium aër inficiatur, pestisq; excitetur in multorum hominum internecionem, *Carpzov. pract. crimin. part. 1. quæst. 21. n. 24. & seq. Naursht. tr. de vit. & mort. hom. theor. 28. vers. Tandem etiam. & vers. Quarto pestem.* Quippe hæ omnes rationes æquè quadrant in eo qui glandes venenavit, & glandium pastio non minus est pastio, quàm graminum & herbarum.

1 2 3 4 5 6

## §. XXII.

1 ULtimo loco hoc quoq; adnotandum esse censui, cùm regiones quædam calidiores adeò sint feraces ac fœcundæ ut quasi bis in anno æstatem habentes singulis annis bis ferant fructus, ac arbores quoq; & vites inveniantur bi-imò alicubi planè triferæ, quid sentiendum videatur, si in quàcunq; expressâ vel tacitâ fructuum arboris aut vitium concessione, quam a §.9. hucusq; latè docui, respectus habeatur ad fructus duntaxat unius anni, quòd vel expressè ita cautum, vel talis contrahentium voluntas aliunde præsumenda, aut venationum domino competens jus glandium pactis vel consuetudinibus ad unum ex pluribus annum moderatum sit: num tunc ea restrictio intelligenda saltem de primis anni fructibus non secundis aut ulterioribus; an verò etiam de his qui eodem anno secundâ vel tertiâ vice nascuntur?
2 Prius nonnulli volunt argumento *l. Boves. 89. §. Hoc sermone. 1. ff. de*
3 *verb. signif. ubi vid. Tiraquell. n* 6.7.8. At si vel quicquam ex d.l. 89.§.1. ad casum propositum liceat inferre, tantummodò hoc erit, quòd dispositio de primis fructibus, quos novella arbor latura esset, in istis uberioribus regionibus complectatur saltem illos quos arbor primâ vice daret, non etiam ulteriores in eodem anno ex eâ arbore provenientes.
4 Unde si dispositio foret de fructibus unius anni concepta, omnes omninò fructus comprehensos esse puto, quos arbor secundùm suam naturam soliq; ac regionis qualitatem singulis annis, sive unâ sive pluribus vicibus, consuevit proferre, inq; eo toto anno, de quo conven-
5 tum, præbuit. Sanè aliud dicendum, ubi talis fertilitas non contingeret ordinariè ex natura soli vel arboris, sed quodammodò per accidens & extraordinariè, quòd fortè nonnunquam fructus anni sequentis sint adeò præcoces, ut colligantur intra tempus prioris anni, arborq; saltem videatur, non sit, in uno anno bifera, verùm potiùs duorum annorum in uno anno capiantur fructus, *vid. Tiraquell. ad d.l.89. §.1. de*
6 *V.S. num.* 9. De cætero in majorem fidem ejus, quòd arbores alicubi biferas vel triferas esse dixi, non seponenda, quæ quoq; Wetteraviæ, aut saltem certo arborum generi in vico Peterweil, debetur gloria: Relatum ab Officiali ejus loci, Dn. Maley, nuperrimè fuit, in suo prope habitationem horto duas arbores per surculos insititios à se plantatas singulis hactenus annis bis tulisse pyra, posteriora quidem circa

diem

diem Martini matura, utut reliquis in isto horto arboribus eadem fertilitas non accideret. Causam fertilitatis, num arborum generi aut plantationis tempori adscribenda foret, ignorabat. Rem in hisce regionibus contingere haud solitam admiratus sum, at postea eodem anno millesimo sexcentesimo nonagesimo octavo circa med. mens. August. propriis oculis perspexi, dum jam matura pyra ex istis arboribus penderent, quosdam ramos novâ gemmatione turgere, hasq; gemmas partim adhuc florescere, partim ex iisdem nova jam pyra prognata esse: Postmodum initio mens. Octobr. deprehendi ea nova pyra ferè ad maturitatem increvisse, hancq; circ. med. Novembr. sperari posse. De aliis alibi miraculosis arboribus, quæ instar fontis perennes è foliis 7
aquas, easq; in tanta copia exsudant, ut non incolis solùm, sed & multò pluribus sufficiant; item quæ oleum, vinum, acetum, panem &c. proferunt, *vid. Solin. memorabil. in descriptione Asiæ c.65. circ. fin. item in descriptione urbis Congi.*

# SECTIO IV.

## De effectu dominii arborum in succisione & facultate lignandi, itemve eam facultatem alteri constituendi vel prohibendi.

### §. I.

AD effectum dominii arborum præcipuè etiam pertinet, ut do- 1
minus eas pro suo usu queat succidere, alterive vel expressâ declaratione vel alicujus juris constitutione id permittere: Itemq; quòd alium, qui absq; suo permissu arbores succidere aliove modo corrumpere attentat, valeat prohibere; nec non vento aliove casu absq; facto suo dejectas percipere aut alteri jus percipiendi constituere, *v. Class. 4. Sect. 1. §. unic.* Videamus ergò de his, quibus vel ex- 2
presse, vel constitutione alicujus juris tacitè, facultas data est ligna pro commodo suo succidendi, aut casu dejecta percipiendi, quippe cùm eo ipso simul intelligatur, quantum potestatis hâc in re dominis remanserit, *arg. pr. Instit. de his qui sui vel alien. jur.*

§. II.

1 EXpressâ conventione prædicta facultas videtur concessa, si quis v.g. alteri donationis causâ permiserit arborem cædere, *l. 6. ff. de*
2 *donat.* Item si alteri servitutem quoquo titulo, etiam jure feudi, constituisset ex sua sylva arbores ad certum usum cædendi, veluti ad dolia conficienda pro evehendis è vicino fundo vinis, *l. 6. pr. & §. 1. ff. de servit. rust. præd.* vel ad pedamenta pro usu vinearum consequenda, *conf.*
3 *Sect. seq. 6. §. 11.* nec non, quando servitus lignandi vel personis definitè aut indefinitè: vel cum earum quidem, ceu paciscentium ac prædii dominorum, mentione, alt definitè ad certi prædii usum certæve domus focum: vel quidem etiam indefinitè cum mentione personarum, sed tamen ita ut in usum prædii prædialis (quæ in dubio magis præsumenda) intelligi possit, adeoq; vel personalis vel realis esset constituta, quà ad comburendum, ædificandum, fulciendum, aut alium quemvis usum succidere arbores & ramos, vel etiam evulsas & dejectas colligere licet, *d. l. 6. pr. & §. 1. ff. de servit. rust. præd. Wesenbec. Consil. 69. n. 1. & 16. Consil. 194. n. 139. consil. 301. n. 81. & 195. Frid. Mindan. de process. mand. & monit. lib. 2. c. 41. n. 6. Besold. part. 6. consil. 264. Knipsch. de jurib. ac privil. Civit. Imper. lib. 2. c. 7. n. 108. & 109. Fritsch. opuscul. var. jur. publ. & priv. tr. 38. memb. 1. §. 4. & membr. 2. §. 1. & 3.* Qua-
4 lis lignandi servitus concedi quandoq; solet sub solutione annui canonis, *Brunnem. cent. 4. decis. 71.* in qua eò magis adhuc conspicitur domini jus proprietatis, quò plus eadem, etiam in dubio, arguit illius, cui fit, dominium. *Menoch. lib. 3. præs. 111.* imò & aliquando, si de persona habili & capaci foret quæstio, jurisdictionem ac territorium, *Knich. de jur. territor. c. 3. n. 386. 387. Fritsch. opusc. jur. publ. & priv. tr. 38. membr. 4. §. 3.* Plura expressæ constitutionis exempla occurrunt *Sect. seq. 6. per tot.* præcipuè quidem *in §. 5. n. 2. 4. 5. §. 7. n. 1. §. 9.*
5 *n. 3. §. 10. n. 2. §. 12. 13. 14.* Et in omnibus iis non minus, quàm ubi jus lignandi præscriptione esset quæsitum, meretur observari, quòd in dubio talis lignandi facultas præsumatur potius jure servitutis & proprio, quàm familiaritatis, gratiæ, amicitiæ aut vicinitatis, competere, maximè quando quis suæ possessionis titulum posset allegare. *Fritsch. opusc. var. jur. publ. & priv. tr. 38. membr. 2. §. 4.*

§. III.

§. III.

TAcitè prædicta facultas ligna in aliena sylva vel succidendi vel 1 colligendi concessa censetur, si dominus alteri aliquod jus constituisset, quo ista facultas esset comprehensa & inclusa, veluti feudum, emphyteusin, usumfructum, aut aliud simile: Item si vel tale jus, vel ipsa lignandi facultas, alteri esset præscriptione quæsita, aut ea potestas ex ratione publicæ utilitatis concessa, quia adhuc in ipsa ea suæ rei negligentiâ, quâ alterius acquisitioni & præscriptioni vacuum locum relinquit, itemq; in ratione publicæ utilitatis, inesse videtur tacitus domini consensus, *conf. supr. Class. 3. Sect. 2. §. 2. n. 1. Class. 3. Sect. 3. §. 1. n. 3. §. 6. n. 3. & 4. ibid. Sect. 4. §. 1. n. 2. §. 2. n. 5. & Miscell. jur. quæst. 2.* Primò itaq;, cùm in expressis constitutionibus nil dubietatis supersit, aut 2 saltem omnis difficultas per ea, quæ de tacita permissione docentur, facilè declaretur, dicam de vasallo, quem rei in feudum datæ habere tum plenissimum (nisi pactionibus restringatur) usumfructum cum quâdam perpetuitate conjunctum, quum naturalem possessionem, & quandam restrictam disponendi & alienandi facultatem, apparet ex iis, quæ dixi in quæst. 9. *Miscell. jur. add. Struv. Synt. feud. c. 12. & 13. per tot. Schnobel. disp. feud. 8. th. 20. & seq. disp. 9. per tot.*

# SECTIO V.

## De facultate lignandi in prædiis feudalibus & similibus.

§. I.

QUod attinet facultatem lignandi, quæ vasallo in prædiis feu- 1 dalibus concessa est, dicendum putaverim ratione arborum frugiferarum in hortis aut similibus prædiis, quod vasallo easdem succidere fas non sit, nisi plantando alias in locum earum quæ per vetustatem nihilominus collapsuræ essent, substitueret, aut proprietatem inde faceret meliorem, *v. l. 45. §. 13. ff. de jur. fisc. l. 13. §. 4. & seq. ff. de usufr.* Solmß. Land-Recht, tit. von dem Landsiedel/ *n. 8. & 10. Cæpoll. de servit. rust. præd. c. 22. n. 23. & seq. & de serv. urb. præd. c. 76. n. 7. Andler. jurispr. lib. 1. tit. 6. part. 3. de his qui sui vel alien. juris n. 33.*

*n.* 33. Quoad arbores ſylveſtres autem oportet diſtingui inter ſylvam cæduam & non cæduam, proinde ante omnia inquirere neceſſum eſt, quæ ſylva habeatur cædua vel non? Sylvam non cæduam conſtituere,
2 *ſecundum Paulum in l.* 11. *ff. de uſufr.* videntur arbores grandiores & proceræ, quæ trium ſunt ætatum, ſeu quæ tria decennia aut novennia exceſſerunt, *Henel. de jur. dotalit. c.* 8. §.6. eáq; ratione ſylva etiam cædua, ſeu habita ad cædendum ſingulis quinquenniis, ſeptenniis, novenniis, decenniis, aliisve pro fœcunditate aut ſterilitate ſoli ſtatutis temporibus, ita ut ex ſtirpibus renaſcatur, atque ex ſeſe repleat cæſuræ loca vacantia, *l.* 30. *ff. de V.S. Myler. Gamolog. perſon. illuſtr. cap. XI.* §. 5. foret reſpectu arborum grandiorum, ſi quæ eſſent, incidua ſ. non cædua *d. l.* 11. *ff. de uſufr. Frider. Mindan. de proceſſ. mandat. & monit. lib.* 2. *c.* 40. *n.* 5. *&* 6. aut fieret talis, ſi intra longum tempus, veluti viginti, viginti ſeptem, triginta, aut quinquaginta annorum, non cæderetur, & ligna quaſi ex deſtinatione domini in grandiores arbores increſcerent, *Meurer.* Jagt-und Forſt-R. *part.* 7. *reg. Conſtit. artic.* 72. *Calvin. Lexic.*
3 *voc. Cadua ſylva. Henel. d. loc.* Quia verò aliquando grandium quoq; arborum poteſt eſſe uſusfructus *l.* 10. *&* 12. *pr. ff. de uſufr.* & è contrà ex tenellis plantis ac ſtirpibus, bonam de ſe ſpem præbentibus, quarum ideò conſervatio æquè ſacra meritò habenda, non rarò conſtituitur ſylva incidua ein Häge-Holtz/ Häge-Wald / *conf. ſupr. Claſſ.* 2.
4 *Sect.* 2 §.4. *& ſeq.* reſpicere convenit hâc in re cujusq; patris-familiâs deſtinationem, itemve cujusq; loci uſum, conſuetudines & ordinationes *Frider. Mindan. d c.* 40. *n* 5. *Henel. d. loc. Oetting. de jur. limit. lib.* 1. *c.* 10. *n* 29 *lit. c. Naurabt. ad Hippol. de Collib. de increment urb. c.* 3. *lit. f. in fin.*

## §. II.

1 EX ſylva non cædua vaſallus nullas arbores ſuccidere jus habet, *l.* 11. *ff. de uſufruct.* niſi in locum inciſarum, quæ nihilominus per vetuſtatem corruiſſent, alias plantando ſubſtituerit, *Tiraquell de retract. conventional.* §. 3. *gloſſ. unic n* 24. *&* 26. *Henel. d c* 8. § 6. *Schnobel. diſp. feud.* 10. *th.* 18. *Andler. juriſpr. lib.* 1. *tit.* 6. *part.* 3. *de his qui ſui vel al. jur.*
2 *n.* 33. aut domini conſenſus acceſſerit vel ſpecialiter & nominatim, vel ſaltem generaliter tacitè, ac præſumptivè: veluti ſi aliàs conceſſio ſylvæ inciduæ foret planè inutilis, qualis non ſit præſumenda aut veri-
3 ſimilis, *Tiraquell. d. gloſſ unic num* 30, item quoties arborum ſucciſio fieret

fieret in perpetuam feudi utilitatem, v. g. pro usu vineæ aut alterius horti feudalis, *l.10. ff. de usufr. l.7. §.12. ff. solut. matrim. Henel. d. loc. Cost. de quot. & rat. quæst.78. n.3. Myler. gamolog. person. illustr. c XI §.6.* aut ad necessariam villæ feudalis, vel etiam publico necessitatis ædificandi favore, efficiente ut arbores queant succidi, quæ aliàs non succiderentur, alterius cujuscunq; ædificii refectionem, *arg. l.12. pr. ff. de usufr. Tiraquell. d. loc. n.25. & 29. Henel. d. loc. Cost. d. quæst.78. n.10. Myler. d. loc. Oettinger. de jur. limit. lib.1. c.10. n. 30 lit. d. Schnobel. d. thes.18 Naurabt. ad Hippol. de Collib. de increment. urb. c. 3. circ. fin.* 4
nec non quando ex arborum incisione fundus fieret fructuosior, *Tiraquell. d. loc. n.27.* 5 aut saltem eâ nil nocitum foret proprietario, veluti 6 si arbores succiderentur gremiales, *d. l.7. §.12. ff. solut. matrim. Myler. d. §.6. circ. fin. vers. Quòd fructuarius arborum. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht *p.1. c.9. n 24. & seq.* quæ suppeditarent gremia s. cremia h.e. surculos seu virgulas tenues, siccas, aridas, & ad comburendum idoneas, *Calvin lexic. voc. Gremta, Gremiales arbores.* ita dictas quòd rustici ejusmodi arida ligna s. aridos arborum surculos ad comburendum s. concremandum (unde quidam cremia scribunt) gremio domum deferant, *Gothofr. ad d. l.7. §.12. solut. matrim. Henel. d. §.6. lit. b.* ut propterea nullum sit dubium, vasallum etiam ex sylva incidua posse siccos & aridos arborum ramos in usum combustionis succidere, aut si tota aliqua arbor exaruerit, hanc quoq; vel ad comburendum vel ad refectionem villæ feudalis aut alterius ædificii, si ædificandi materiam adhuc utiliter præbeat, cædere, utut eidem non constet facultas pro usu comburendi incidere arbores sanas, fructiferas & grandiores, imò ne quidem semper fructiferas ad ædificandum, *Oettinger. d. loc. Frider. Mindan d c 40 n 6 7. & seq Hahn d c 9 n.28.* 7
cùm dominus non præsumatur nolle, quod vel publicè, vel suæ proprietati est utile, aut saltem absq; suo damno alteri lucrosum, *v. Miscell. quæst.2. & 3.* 8 E contrario de feudo quodammodò videatur alienare, 9 aut proprietatem deteriorare, qui extra casus expressè vel tacitè permissos in sylva incidua arbores succidit, quod utrumq; irrequisito domino, aut deficiente ejusdem tacito vel expresso consensu, non licet *d. l.7. §.12. ff. solut. matrimon. II. feud.8. §.1. in fin.*

## §. III.

1 QUod concernit sylvam cæduam, ea ipsa, vel in eâdem facultas lignandi, in feudum data est vel simpliciter, vel cum certa aliqua restrictione: Posteriori casu sylva cædua duntaxat secundum modum concessum in fructu esse videtur *l.77. ff. de V.S.* & vasallo eatenus tan-
2 tùm cædere fas est non ultrà, *Struv. Synt. feud. c.6. aph.11. n.2.* Unde, si alicubi ex gratuita Principis concessione, velut subditis plerumq; fieri consuevit, *vid. Fritsch. opusc. var. jur. publ. & priv. tr.38. membr.4.* usus materiæ vel lignorum competeret solummodò ad indigentiam familiæ, non verò ut possit is, cui concessio facta, donare, vendere, aliove modo aut titulo alteri cedere vel ad alium transferre: Itemve si servitus merè realis lignandi sive in tota sylva, sive saltem in aliqua certis limitibus conclusa parte, quoquo titulo aut contractu esset constituta ad necessarium duntaxat certi prædii usum, & quidem vel ad focum tantùm, vel quoq; ad ædificandum, haud valet is, cui ea facultas concessa aut servitus constituta est, atq; sic in præsenti, si feudi jure illa potestas contigerit, vasallus, vel fines præscriptos transgredi vel ultrà cædere, quàm necessitas suæ familiæ, aut illius prædii sive ad focum, sive ad ædificandum quoq; postulat, *Meurer.* Jagt- und Forst-Recht/ *part.7. Reg. Constit. artic.88. Wesenb. consil.301. n.81. & seq. Knipschild. de jurib. ac privileg. Civit. Imper. lib.2. c.7. n.108. & 109. Fritsch. opusc.*
3 *var. jur. publ. & priv. tr.38. membr.3. §.5. & 7. n.31. & seq.* adeò ut non crescat jus & usus lignandi, si eidem plures essent liberi, quorum unusquisque ipso defuncto patre non minorem haberet familiam, verùm spectandus sit antiquus modus, qui erat tempore concessi juris lignandi, *Meurer. d. loc. Cæpoll. de servit. urb. præd. c.50. n.18. add. Sect. seq.6.*
4 *§.2. n.3. & seq.* ac insuper non aliter cædere conveniat, quàm secundum modum & morem boni patrisfamiliâs, nec verò inordinatè, aut dum sylva immatura est, *Meurer. d. loc. Reg. Constit. artic.62. in f. Frid. Mindan. de process. mand. & monit. lib.2. c.39. n.9. & c.40. n.2. Cost. de quot. & rat. quæst.78. n.2. & 10. Fritsch. d. loc. Hahn.* vom Erb-Meyer-
5 Recht *p.1. c.9. n.24.* cadente penitus jure suo lignandi, qui vel limites ejus egressus fuerit, vel nimiâ & inordinatâ succisione sylvam devastaverit. *Papon. rerum judicat. s. arrest. lib.14. tit. 3 arrest. 3. ibiq; addit. Frid. Mindan. d. c.39. n.12. & seq. Oetting. d. c.10. n.28. lit. B. Knipschild.*

*schild d c.7.n.109. Hahn* vom Erb-Meyer-Recht *p.2. c.21. n.30 & seq. Item num.48.*

§. IV.

PRiori casu, scilicet feudo in sylva cædua simpliciter constituto, ita vasallo cædere licet, ne domino proprietas immutetur, *d. l.77. ff. de V.S. Struv. Synt. feud. c.6. aph.11. n.2. Just. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht *p.1. c.9. n.9.* unde ad boni viri arbitratum recurrendum est, *l.9. pr. ff. de usufruct.* sive ad eum modum cædendi, quem ipse sylvæ dominus & bonus paterfamilias fuisset observare solitus. *Henel. de jur. dotalit. c.8. §.6.* Nihil tamen interest, an vasallus partem saltem lignorum in proprium usum convertat, partem verò, vel etiam cuncta ad eum modum ligna, vendat, cùm ipse dominus nulla vendidisset, sed ad istum modum omnia propriis consumptionibus servâsset, ceu quæ immutatio usus referenda sit saltem ad qualitatem utendi, non verò ad modum *l.9. § fin. ff. de usufr. Post. resolut. causar. Civil. 136. n.53. Schurff. cent. 3. consil. 69. n.10. & 11.* Ex quibus nunc facilè intelligitur, si illud boni viri pro usu patrisfamilias dirigendum arbitrium jam alicubi publicis legibus aut consuetudine esset definitum, quod easdem leges vel consuetudines vasallus quoq; , aut cui aliud simile jus est, habeat observandas, *Meurer.* Jagt-und Forst-Recht. *p.7. Reg. Constit. artic. 45. & 47. Henel. d. §.6. add. Class. 4. Sect. 3. § 15. n.4.*

1 2 3 4

§. V.

POtest itaq; boni viri arbitratu ex sylva cædua vasallus incidere pedamenta & ramos ex arbore; item palos & arbores gremiales non solùm ad proprium usum, sed & ut vendat *l.9. §. ult. l 10. ff. de usufr. l. 40. §.4. ff. de contrah. empt. l.7. §.12. ff. solut. matrim. Henel. d. §.6. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht. *p.1. c 9 n 23. 24.* Grandes verò arbores, etiam voluptati aut sanitati deservientes, tunc demum, si opus habeat ad villæ feudalis alteriusve ædificii refectionem, *arg. l.12. pr. ff. de usufr. add. §. 3. n.1. hic.* Aut si eædem nihilominus ob vetustatem essent collapsuræ, quo casu in locum incisarum alias debet substituere, aut ita arbores cædere, quò ex stirpibus s. radicibus renascantur, *conf. l.11. l.13. §.4. l.18. l 68. § 2. l 69. & 70. ff. de usufruct. l.30. pr. ff. de V.S. l.7. §.12. & 13. ff. solut matrim. ibiq; Gothofr. item Meurer* Jagt-und Forst R. *part.7. Const. Reg. art 49. &*

1 2 3

72. *Besold p. 2. consil. 57. n. 202. & 203. Henel. d. §. 6. Hahn. d. n. 24. Post. resolut. caus. Civil. 136. passim.*

## §. VI.

1 EQuidem vasallus etiam iis casibus, quando arbores essent demortuæ aut vetustate collapsæ, imò & si ventorum fluminumve vi, bellorumq; aut aliis tempestatibus forent dejectæ, excisæ, vel extirpatæ, obligatus est in earum locum alias substituere, ac feudum finitum vel amissum quoad numerum & qualitatem arborum in eodem, quo accepit, statu ac bonitate restituere, *Schrader. tr. feud. part. 9. part. 2. Sect. 5.*
2 *n. 37.* ubi idem asserit de conductore: usufructuarium autem haud adstrictum putat, ut in locum earum arborum, quæ inopinato casu for-
3 tuito, veluti ventorum aut fluminum vi, evulsæ essent, substituat alias, sed cui tradito ipsa utriusq; contractus natura videtur obsistere, quâ fortius jus laxioremq; facultatem habet vasallus quàm usufructuarius, adeoq; hic magis quàm ille obligatus est supplantando salvam conser-
4 vare proprietatem. Penitiùs mihi rem intuenti nulla hactenus inter vasallum & usufructuarium videtur subesse differentia, sed eadem utriusq; & par obligatio, quâ uterq;, nec minus etiam emphyteuta, *v. Carpzov. p. 2. Constit. 38. def. 24. in f.* obstrictus est in locum earum arborum, quæ ob vetustatem collapsæ aut demortuæ, itemq; vel propter eam vetustatem vel necessarii & probabilis usus causâ, *vid. §. §. §. praced.* fuerint incisæ, supplantare alias *l. 18. & 59. ff. de usufruct. §. 38.*
5 *Inst. de R. D. Schnobel. disp. feud. 10. th. 18.* non verò etiam, nisi sub lege impensarum, in locum illarum arborum, quæ inopinato casu fortuito fuêre dejectæ, *Schnob. d. loc. Brunnem. ad l. 59. ff. de usufr.* cujus
6 sententiæ adæquata ratio haud illa est, quòd arbores demortuæ vel concessis casibus cæsæ pertineant ad usufructuarium plenè, *d. l. 18. ff. de usufr.* ast eidem non ita laxum sit commodum earum arborum, quæ ventorum aut fluminum injuriâ essent dejectæ, *d l 12. pr. eod.* Quam-
7 vis enim idipsum de cœtero verum sit, neq; aliud evincatur per l. 24. §. 9. & 10. ff. de damn. inf. ubi sermo est de domino, aut si de usufructuario, saltem non de usufructuario arborum, verum vineæ, agri vel ædificii, cui ex ruina alienarum vicinarum arborum magis earum vetustate aliove vitio quàm ventorum aut fluminum vi contingente, damnum aliquod in vitibus, segetibus vel tignis potest accidere, ob quod

locus

locus fiat exigendæ à domino aliove arborum possessore cautioni de damno infecto, ut sic quæstio sit non tam de usufructu arborum, quàm de damno, quod ex earum ruina submetuitur, tamen hîc magis congrua prædictæ opinionis ratio erit, quòd, quemadmodum fortius illud vasalli jus, laxiorq; quàm usufructuarii potestas pertinet duntaxat ad dominium utile majoremq; perpetuitatem & inde provenientes effectus, *II. feud. 8. pr. vers. Rei autem. II. feud. 23. ibi: Hujus autem generis.* ita uterq; omnem & æquè plenum, uterq; etiam saltem ad boni viri ar- 8
bitratum, & ut salva maneat proprietas, restrictum habeat usufructum, *l. 1. ff. de usufr. junct. II. feud. 23. d. loc. II. feud 28. vers. His consequenter.* adeoq; uterq; æquè obligatus sit conservare domino proprieta- 9
tem, quorum unusquisque, si in casibus, qui facilè prævideri & maturâ supplantatione reparari poterant, obligationem suam prætermiserit, eo ipso culpam contrahit, seq; domino obstringit ad ejus culpæ seu negligentiæ præstationem, quæ in præsenti causâ maturâ per substitutionem aliarum arborum proprietatis reparatione futura est, *Schrader. tr. feud. part. 9. c. 6. n. 71. & ante cit. loc. Munnoz de ratioc in. administr. tom. 1. c. 19. n. 11. ubi eodem supplantationis onere obstringit quemvis administratorum bonorum.* E contrario, ubi absq; tali negligentia aut culpabili 10
facto deterioratio proprietatis inopinato casu fortuito contigisset, neuter eorum ex contractu obligatus esse potest ad reparandam proprietatem, nisi ut eam reparationem faciat sub lege impensarum, sicut quivis alius, qui ultra obligationem legis vel contractus rem reddit meliorem, *arg. l. 59. pr. l. 7. § ult. l. 18. ff. de usufr. l. 14. pr. ff. de impens. in res dot.* quæ ideò posterior lex nihil obstat, cùm maritus non nisi ad fru- 11
ctuum onera videatur obligatus *l. 13. d. t. de impens. in res dot.* ut ultra eam obligationem ad ulla in ipsam proprietatem ejusq; conservationem impendia non possit, nisi sub lege impensarum astringi, neq; igitur aliter ad supplantationem arborum in locum demortuarum, *d. l. 14. de impens. in res dot. l. 7. §. fin. ff. sol. matrim.* At usufructuario & vasal- 12
lo aliisq;, qui similia jura habent, incumbit secundùm modò demonstrata, ipsius proprietatis conservatio, & consequenter arborum supplantatio in locum inciduarum emortuarum absq; ulla impensarum refusione, faciendâ iis tum demum, si ultra obligationem in locum arborum, quæ inopinato casu evulsæ essent, supplantâssent alias, cùm omissa supplantatio pro culpa & negligentia non fuisset. Quod verò 13

iſtarum, impenſarum reſtitutio ab uſufructuario queat ſtatim; à vaſallo autem peti, poſtquam feudum fuerit finitum, *Schrader. d. Sect. 5. n. 26* id propter certum vel incertum reſtitutionis eventum, qualis ille in uſufructu, hic in feudo eſt, contingit, nec facit ad rem ipſam.

## §. VII.

1 PAtet ex §. præced. arbores emortuas, itemve vetuſtate, vento aut alio caſu dejectas hactenus in fructu eſſe, ut habens uſumfructum, v.g. vaſallus, emphyteuta, uſufructuarius, maritus &c. queat ex iis ſumere ad comburendum & ædificandum, etiamſi ſylva eſſet incidua, *add. §. 2. hîc.* ceu quia ſylva incidua ratione arborum demortuarum aut caſu quodam collapſarum eò uſque ſit pro cædua, quousq; vel foci proprii neceſſitas, vel ipſius feudi utilitas poſtulat, *d. §. 2. junct. §. 1.*
2 *hîc.* Si verò ſylva foret cædua, ampliorem, etiam vendendi, facultatem habet vaſallus, ita tamen, ſi fortè totus hortus aut tota ſylva eum caſum pateretur, ut non omnes tollat arbores, ſed boni viri arbitratu, quatenus forte, ſi caſus non contigiſſet, licitè potuiſſet cædere, *arg. l 12. ff. de uſufr. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht *p. 1. c. 9. n. 25. 26. & 27.*
3 *add §. 4. hic. & Claſſ. 6. Sect. 1. §. 2. n. 3.* Æquè igitur ex ſylva incidua arbores emortuas eâ arte, ut renaſcantur, cædere, caſuve quodam dejectas tollere fas eſt duntaxat ad familiæ vel publicum uſum aut proprietatis meliorationẽ, atq; ex ſylva cædua ad quamcunq;, etiam ven-
4 dendi, commoditatem, modò ex arbitratu boni viri: Atq; hinc illam regulam, quâ pro conſervatione lignorum ad ullum uſum non ſunt cædendæ arbores vivæ, donec ad eundem ligna arida aut collapſa ſufficientem & utilem præbent materiam. *Meurer.* Jagt- und Forſt-R. *p. 7. Reg. Conſtit. artic. 44 pag. 209. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht
5 *p. 1. c. 9. n. 24. & ſeq. add. infr. Sect. 17. §. 9.* tam ad ſylvam inciduam, quousq; ejus fructus eſt, quàm cæduam, oportet referri, nec quicquam ea, quæ inter ſylvam cæduam & non cæduam, itemve inter arbores vivas & emortuas vel collapſas, intercedit differentia, ceu ad modum utendi pertinens, facit pro immutatione proprietatis, ſed eadem, ejusque uſus, remanet penes dominum, quatenus vaſalli alteriusve juribus nullum fit præjudicium, ut mirum non ſit, ſi tota ſylva ruinam arborum fuiſſet paſſa, quòd ex illis collapſis arboribus omnes reliquæ, quæ vel ex ſylva incidua pro uſu foci & utilitate feudi, vel è cædua pro arbitrio

bitrio boni viri non acquiruntur vasallo aliive usufructuario, pertineant ad proprietarium ejusq; liberum usum, *arg. d. l 12. pr. de usufr. l. 7. §. 12. ff. solut. matrim.*

## §. VIII.

EX iis, quæ hactenus dicta sunt, facilè consequitur, sicuti viridarium 1
*l. 13. §. 4. ff. de usufr. Myler. Ganolog. person. illustr. cap. XI. §. 5. in fin.* ita & sylvam, arbores omnes incidendo, extirpare penitùs & ad culturam, olitoria, vel prata reducere neutiquam vasallum posse, maximè quando ita in investitura expressè vel tacitè cautum inveniatur, nisi, ubi nihil vel contrarium expressè aut tacitè conventum, ex sylvæ im- 2
mutatione major perpetua utilitas, sine damno & præjudicio tertii, foret futura *l. 3. §. 2. ff. de aq. pluv. Meurer.* Jagt- und Forst-Recht *p. 7. vers. quæritur verò an emphyteuta p. 140. Besold. part. 1. Consil. 15. n. 49. 50. & seq. consil. 16. n. 33. & 34.* aut ob publicam utilitatem aliter es- 3
set receptum, veluti Paduæ nemora & sylvas Emphyteutæ jure extirpant, *vid. Cæpoll. de servit. rust. præd. c. 22. n. 10. Meurer. d. loc.* fortè 4
quòd nimio sylvarum studio negligantur arva, & cum publico damno major ubertas sit lignorum quàm frumentorum in civitate, *Covarruv. pract. quæst. c. 37. n. 5.* vel etiam quò plura ad ædificandum fierent loca 5
pro dilatandis urbibus aut plateis. *Conf. supr. Class. 2. Sect. 2. §. 8. & 9.* Sed hæc tunc exceptio non est exceptio, quia vasallus aliudve simile 6
jus habens, non ut talis, nec jure constituti feudi, ex concedentis voluntate aut permissione, tale quid peragit, verùm tanquam civis aut incola consuetudinis lege propter publicam utilitatem. Cœterùm, 7
quantumvis ex sylvæ immutatione major utilitas queat accidere, ejusdem extirpatio nihilominus tacitè censetur prohibita, si foret conventum, ut loco servitiorum singulis annis certa quantitas lignorum ex sylva feudali præberetur, *arg. l 39 §. 1. ff. de contrah. empt. l. 16. ff. de usufr. legat. Tiraquell. de retract. conventional. §. 3. gloss. unic. n. 23. in fin. Meurer. d. loc. Corbul. de jur. emphyteut. c. 10. n. 6. Struv. Synt. Civ. Exerc. 24. th. 5.* aut si quidem non præcisè ex sylva feudali, sed in genere vasallo incumberet loco servitiorum certam quantitatem lignorum annuatim præstare, is verò alias sylvas non haberet, unde id debiti posset persolvere, *arg. d. ll. Cæpoll. & Meurer. d. loc.*

§. IX. His

§. IX.

1 His dictis valde videtur obstare, quòd sylvæ extirpatione, utut inde major utilitas futura sit, mutetur sylvæ substantia & forma, *Tiraquell. de retract. conventional.* §.3. *gloss. unic. num.* 27. & 28. *Cost. de quot. & rat. quæst.* 78. *n.*4. in tantum ut non facile in pristinum statum possit reduci, formâ autem rei mutatâ extinguatur ususfructus, quamvis non facto usufructuarii immutatio contigerit, vel etiam res ad pristinam formam facilè sit reducibilis, *l.*5. §. 2. 3. & *seqq. ff. quemadm. ususfr. amitt. Burger. obs. jurid. polit. militar. Cent.* 3. *obs.* 34. & ergò multò magis hoc casu amittetur feudum, vasallo insuper ad interesse obstrin-
2 gendo: Respondet Cœpolla *d. loc.* usufructuarium quidem, ad quem citati textus respicerent, haud valere sylvam immutare, ceu qui haberet jura debiliora, corrumpi aut finiri faciliora; ast emphyteutæ & vasallo fortius jus competere, dominium scilicet utile cum perpetuitate conjunctum, adeoq; huic eam extirpationem non negandam esse. Si-
3 militer alii, qui usufructuario omnem immutandi facultatem denegant, nihilominus emphyteutæ & vasallo eandem concedunt, si res ad pristinam formam queat reduci, veluti ut areæ emphyteuticæ liceat superædificare domum, quâ facilè demolitâ area sit in pristino statu, utut usufructuario ea facultas non sit *l.* 5. §. *ult. ff. quib. mod. ususfr. a-*
4 *mitt.* Iidem verò etiam vasallo & emphyteutæ eam potestatem negant, ubi reductio in pristinam formam non posset commodè fieri, veluti si sylvam aut arbustum pro constituendis pratis, agris, urbibus, plateis, &c. vellent extirpare, *Meurer.* Jagt- und Forst-R. *p.*7. *vers. Quæritur verò an emphyteuta. p.*140. *add. Gail.* 2. *obs.*67. *n. pen. & ult. qui hanc facultatem simpliciter denegare videtur tam emphyteutæ & vasallo,*
5 *quàm usufructuario.* Verùm hi omnes, si quodammodò liberâ oratione in eos invehere liceat, usufructuario auferunt, quod eidem ex præsumpta domini voluntate leges expressè concedunt, *v. l.*13. §.4. & 5. *ff.*
6 *de usufr.* Superfluam ego judico præmissam distinctionem reducibilitatis vel non reducibilitatis ad pristinam formam, assertâ indistinctè utroq; casu tam usufructuario, quàm emphyteutæ & vasallo, imò cuivis administratori, eâ extirpandi facultate, si proprietas inde melioretur, neq; alicui tertio damnum seu præjudicium afferatur, *Mun-*
7 *noz. de ratiocin. administr. tom.*1. *c.*19. *n.*14. & *seq.* Haud quicquam adver-

adversatur d. l. 5. §. ult. quib. mod. ususfr. amitt. Aut enim ibi proprietarius areæ usufructuariæ inædificavit domum in præjudicium constituti in area ususfructus, qui casus esset impertinens; aut ipse usufructuarius, & videtur areæ immutationem illicitè fecisse ideo, quia nulla talis immutatio est permissa, nisi ex quâ ipsâ certissimi sunt majores reditus, ac indubitata proprietatis melioratio, *arg. l.* 13. §. 5. *ff. de usufr.* at verò in positione domus majores reditus tantoperè sunt incerti, ut non raro potiùs damnosa esse queat ædificario, & putativâ melioratione deteriorata proprietas, veluti si proprietarius ob fortunæ tenuitatem non sufficeret ferendis impensis, quas vel restituendas usufructuario, vel posteà conservationi domus necessariò haberet impendendas: aut etiam si reditus ædificii non adæquarent, neq; superarent sumptus, qui in illud impendendi vel jam impensi essent, *conf. l.* 13. §. 6. *ff. de usufr.* ceu quo utroq; casu, ubi scilicet reditus expensas vel non attingerent, vel saltem exæquarent, proprietas foret, si non deteriorata, saltem non meliorata, adeoq; omnem insuper impensam meritò perderet colonus, aliusve similis alicujus juris dominus, *Munnoz. d. c.* 19. *n.* 20.

§. X.

PORrò nihil obstat l. 10. §. 4. ff. quib. mod. ususfr. amitt. l. 1. verb. salvâ substantiâ. l. 7. §. fin. l. 8. l. 13. §. 4. 6. 7. verb. cœlum corrumpant. l. 44. ff. de usufr. quibus permotus à superiori sententia etiam dissentit Hunn. *tr. de usufr. p.* 1. *c.* 6. *Sect.* 1. *quæst.* 9. Respondetur 1
enim ad l. 10. §. 4. quib. mod. ususfr. amitt. loqui de casu, ubi ex immutatione proprietas non fuit meliorata, *arg. d. l.* 13. §. 5. *& 6. ff. de usufr.* 2
Deinde ad l. 7. §. fin. l. 8. & l. 44. ff. de usufr. ibi quoque proprietatem 3
haud videri melioratam: Etiamsi enim ædificium innovatione ampliatum sit meliusq; redditum, fortè tamen ea melioratio non tam allatura est proprietario aliquam commoditatem aut saltem valdè incertam, quàm ubi certi majores erant reditus, *d. l.* 13. §. 5. *de usufr.* imò vel hâc ipsâ melioratione deterioratam videri proprietatem, cùm ædes ampliatæ majores requirant suæ conservationis impensas, quas fortè proprietarius non commodè potest sustinere, *arg. l.* 13. §. 6. *ff. de usufr. add.* §. *praced. hic n* 6. Similiter ad l. 13. §. 4. 6. 7. de usufr. continere 4
tales casus, in quibus proprietas deteriorata vel non meliorata sit, factâ in d. §. 4. æstimatione amœnitatis, pro conditione personarum quan-

5 doque plus valituræ quàm alii reditus. Deniq; ad l. 1. de usufr. salvam requiri substantiam, ut non reddatur deterior: non verò, si ea fiat melior, & colendo vel immutando ad certas majores commoditates ferendas magis apta ac idonea, *d. l. 13. §. 5. de usufr. add. l. 1. pr. & §. 3. ff. usu-*
6 *fruct. quemadm. cav.* Breviter, genus culturæ tantummodò mutatur cum majori ipsius proprietatis commodo, non ipsa proprietas. Et si fortè plura in contrarium adducerentur argumenta, à casibus desum-
7 pta, ubi ob præjudicium tertii extirpatio esset vasallo aliive usufructuario prohibita, in promptu foret responsio, quòd ne quidem illi, qui plenum rei dominium cum effectu habet, constet facultas quicquam
8 in eâ agendi, quod vergeret in præjudicium alterius juris quæsiti, velut talis plenus sylvæ dominus non potest eam funditus cædere & ad culturam, olitoria, vel prata reducere in præjudicium Reip. seu publicæ necessitatis aut utilitatis, *Oetting. de jur. limit. l. 1. c. 10. n. 21. add.*
9 *supr. Sect. 2. §. 4 & seq.* neq; in damnum & præjudicium domini venationis, *Oetting. d. c. 10. n. 26.* juris glandium, lignandi, pascendi, alteriusve similis, *Besold. part. 1. Consil. 16. n. 39. add. Sect. præced. 3. §. 19.*
10 nec etiam in dispendium partis adversæ cum domino litem de sylva agentis, quo casu sequestratio locum inveniret aut inhibitio. *Oetting. d. c. 10. lit. X & Y. Frider. Mindan. de process. mand. & monit. lib. 2. c. 39. n. 6. & seq. Knipschild. de jurib. ac privileg. Civit. Imper. lib. 2. c. 7. n. 100.*
11 *& seq.* ceu quia sylvarum vastatio sit instar dilapidationis, continens damnum irreparabile, quod locum aperit tam sequestrationi quàm inhibitioni, atq; sic etiam in Imperiali Camera mandato sine clausula, decerni solito quoties vel publicum præjudicium vel privati cujusdam irreparabile damnum versatur, utut aliàs regulariter nemo foret in sua possessione ante sententiam turbandus, *Frid. Mindan. Oettinger. & Knipschild. d. loc.* quâ tamen inhibitione, ceu medio provisionali ad abusum duntaxat spectante, possessor sylvæ in legitimo cædendi usu neutiquam impediendus esse videtur, *Conf. Papon. rer. judicat. s. arrestor. lib. 14. tit. 3. arrest. 7. & 8.*

## §. XI.

1 NOn est, ut hodie de accuratiori responsione ad prolata in contrarium argumenta, & si quæ plura invenirentur, simus tantoperè soliciti, cùm si vel maximè datæ responsiones istas objectiones non exhaurirent, strictoq; jure vasallo aliive usufructuario nulla rei feudalis

aut

aut usufructuariæ immutatio, utut ea certam majorem utilitatem contineret, esset concessa, tamen propter unicam nunc æquitatis rationem ista juris subtilitas non amplius sit attendenda, quòd scilicet proprietarius, substantiâ non deterioratâ, nullum habeat interesse, *d. l. 13. §. 5. in f. ff. de usufr. l. 1. pr. & §. 3. ff. usufructuar. quemadm. cav.* & vero litigans, cum nihil intersit, à foro vel canibus arcendus veniat, *Brunnem. ad l. 44. & ad l. 8. ff. de usufr.* Itemve quòd ipse proprieta- 2
rius videatur velle quod sibi est utile: Unde etiam neq; de jure stricto, 3
neq; multò minus de æquitate & hodiernâ praxi, talis extirpatio referenda est inter feudi abusus, ob quos fieret ejusdem privatio, *v. §. seq.* sed potiùs inter meliorationes, quarum æstimationem, finito vel aperto feudo, dominus pendere, & factas impensas restituere opus habet. *Schrader. tr. feud. 2. part. 9. Sect. 2. n. 105.*

## §. XII.

POst hæc se offert quæstio, si vasallus arbores succidat iis casibus, 1
quibus non jus habet, an propterea feudo cadat? Quod, si vasallus fuerit monitus, ut desisteret ab incisione & non destiterit, benè affirmat Cœpolla *de serv. rust. præd. c. 22. n. 14. Jung. Andler. jurispr. lib. 1. tit. 6. part. 3. de his qui sui vel alien. jur. n. 31. 33. & seq.* idemque 2
sentiendum est de emphyteuta, usufructuario, conductore, colono, marito, patre administratore bonorum filii, domino juris lignandi, aut si qui alii tale jus habent, ut jure suo cadant propter abusum. *Meurer.* Jagt- und Forst R. *part. 7. vers. sed potest dubitari circa prædicta, an si emphyteuta. It. Reg. Constit. art. 45. & 47. (ubi refert exemplum privationis usus ad tempus saltem annuum) Frider. Mindan. de process. mand. & monit. lib. 2. c. 39. n. 15. Schrader. tr. feud. p. 9. c. 6. n. 64. & seq. Oetting. de jur. limit. lib. 1. c. 10. lit. b. Carpzov. p. 2. Constit. 38. def. 24. Knipschild. de jurib. ac privil. Civit. Imper. lib. 2. c. 7. n. 109. Burger. obs. jurid. polit. militar. cent. 3. obs. 34.* Hoc tamen forsitan eò saltem usq; intel- 3
ligendum est, donec præfatorum jurium domini sufficientem præstiterint cautionem de reparando damno ac postmodum utendo boni viri arbitratu, vel secundùm leges contractus, *Munnoz. de ratiocin. administr. tom. 1. c. 19. n. 9.* Ex eâdem ratione fluit, quod etiam admi- 4
nistratores Principum, & alii quicunq; quibus bona utenda fruenda concessa sunt, veluti Rectores Ecclesiarum, tutores &c. si v. g. vineam,

 hor-

hortum, sylvam cippis vel arboribus orbaverint, aut eas non congruo tempore laboraverint vel putaverint, non solùm teneantur propter eam deteriorationem & negligentiam de damno, sed patiantur quoq; avocationem & amotionem bonorum, donec debitam interposuerint cautionem, *Munnoz. ibid. n. 1. & 8. add. Sect. seq. 6. §. 4. n. 2.*

§. XIII.

1 TAntò magis ista juris privatio obtinet, si arbores fructi-vel glandiferæ, prætertim in hortis, fuissent excisæ, utut eædem ab incidente forent plantatæ, *Schrader. tr. feud. p. 9. c. 6. n 64. Besold. part. 2. consil.*
2 *57 n. 202. Carpzov. p. 2. Constit. 38. def. 24.* cùm & arbores à vasallo vel emphyteuta plantatæ spectent ad dominum directum seu fundi, ejusq; ideò intersit, illas pro lubitu vasalli vel emphyteutæ non succidi, *Carpzov. d. loc. add. supr. Class. 3. Sect. 5. §. 2.*

§. XIV.

1 EA tamen, quæ requiri videbatur, prævia admonitio non est de absoluta necessitate, nisi fortè unico casu, quo vasallus ob sævitiam in subditos feudo privandus est, adeoq; si fiat, magna domini benignitas perspicitur, & justior est feudum auferendi causa, cùm vasallus in majori constituatur contumacia, quemadmodum multiplicatis creditoris denunciationibus debitoris mora augetur, ceu cui aliàs, nec non emphyteutæ, usufructuario, usuario &c. jura sua intelliguntur concessa sub apertâ conditione, ut salva maneat rei substantia, utq; re concessâ utantur arbitratu boni patrisfamiliâs & secundùm leges contractus; quâ non servatâ conditione, jus concessum meritò solvitur, nec prævià denunciatione opus est, *arg. c. 21. caus. 12. q. 2. Frid. Mindan. de process. mand. & monit. lib. 2. c. 39. n. 13. Oetting. de jur. limit. lib. 1. c. 10. lit. b. Beier. ad Schnobel disp. feud. 10. th. 19. verb. Sæpius admonitus.* maximè si abusus in faciendo consistat, *Schrader. tr. feud. p. 9. c. 6.*
2 *n. 67.* Neq; est ut distinguatur inter usufructuarium vel usuarium & vasallum seu emphyteutam, quasi hi admonendi sint ob jus suum plenius ac fortius, *Mindan. d. loc.* Omnes enim illi prædictam salvæ proprietatis & substantiæ, decentisq; usus, conditionem habent adjectam, *uti patet ex dictis §. 6. hîc.*

§. XV.

POrrò dominus benignâ suâ & superfluâ denunciatione hoc quoq; 1
videtur efficere, ut totum feudum adimere jus habeat, etiamsi saltem pars feudi fuisset deteriorata, maximè ubi deterioratio partis in totius feudi damnum etiam minimum, quodammodo redundaret, *Schnobel. d. th.* 19. cùm aliàs totum feudum non aliter foret auferen- 2
dum, *Struv. Synt. feud. c.* 15. *aph.* 5. quàm si deterioratio in grave & sensibile totius feudi vergeret damnum, *Schnobel. d. loc.* Quamvis 3
enim quidam opinentur, privationem omnimodam statuendam esse non solùm ubi quis uno eodemq; feudo pro parte esset abusus, sed etiam quando quis ex pluribus rebus in feudum concessis unam deteriorâsset, ita ut posteriori casu omnibus illis rebus feudalibus privandus sit, sicut videre licet apud Schrader. *tr. feud p.* 9. *c.* 6. *n.* 70. tamen æ- 4
quior videtur esse contraria sententia, eò magis quidem hodiè, quò plus vel omnes ob quamcunq; causam feudorum privationes ab usu recesserunt, ceu valdè odiosæ, & quæ propterea etiam in majori illâ causâ sævitiæ dominorum in subditos potiùs restringendæ sint. Taceo 5
quòd posterior sententia naturæ contractus ac præsumptæ domini voluntati sit convenientior, cùm si non partis deterioratio in totius feudi detrimentum vergat, conditio salvæ substantiæ ultra partem deterioratam haud deficiat. Cœterùm neq; ex toto neq; pro parte, sed nul- 6
la deterioratio contigisse censetur, adeoq; privatio cessat, si proprietas pro parte quidem deteriorata, pro parte verò majori aut æquali in alio esset reddita melior, ut damnum melioratione compensetur, *Schrader. d. n.* 70. si itidem in locum arborum incisarum aliæ essent substitutæ, 7
*Meurer.* Jagt- und Forst-R. *p.* 7. *p.* 141. *circ. fin. & pag.* 181. *pr. Schrader. d. c.* 6. *n.* 71. *Carpzov. p.* 2. *Const.* 38. *def.* 24 *add.* §. 6. & 7. *hic.*
aut arboretum fuisset antiquum, dare solens modicum fructum, ut 8
id ferè inutile nemus aut sylvam incidendo, & in aliud culturæ genus, unde certi majores sperentur fructus, immutando proprietas non deteriorata, sed meliorata sit, *Besold. thes. pract. voc.* Außstöcken. quo casu vel impensas quoq; recepturus esset finito feudo vasallus, si non è 9
lignis extirpatis ad usum suum conversis aut venditis plus utilitatis percepisset, quàm impenderit pro redigendo in culturam inutili arbusto seu nemore, *Schrader. d. tr.* 2. *part.* 9. *part. Sect.* 2. *n.* 105. Deniq; 10

ad privationem non proceditur, si damnum non foret magnum & sensibile, verùm modicè saltem vasallus feudo esset abusus & damnum inde illatum exiguum, utut de cœtero nulla alia pars meliorata, nec aliæ arbores fuerint substitutæ, neq; aliud melius culturæ genus surrogatum, *Schrader. d.p.9. c.6.n.66.*

## §. XVI.

1 NOn autem solùm vasallus, qui sylvam devastavit, eam de jure communi amittit, etiam non monitus *secundùm prædicta: add. arg. Auth. Qui rem. C. de sacrosanct. eccles. l.2. ff. si usufr. pet. l.9. §. fin. ff. de damn. infect. II. feud* 8. §. 1. *Schnobel. d disp.*10. *th.* 18. *Struv. d.*
2 *aph.*5. *n.*1. sed etiam damnum resarcire tenetur absq; ulla meliorationis computatione, *arg. d Auth. c.* 2. §. *Hoc jus. vers. Qui rem hujusmodi conductam. caus.*10. *q.*2. *Struv. d. loc. n.* 3. nullâ habitâ differentiâ,
3 an committendo vel omittendo, si modò aliquâ culpâ, deterioratio
4 contigerit, adeò ut ad damni resarcitionem obligatus sit, v.g. vasallus, colonus, qui fecit cultivare arbores vel vineas per inexpertos in cultura, ceu cui jure imputetur, quòd imperitos ad id ministerium admise-
5 rit, *Munnoz. de ratiocin. administrat, tom.*1. *c.*19. *n.*10. Neq; eâ damni resarcitione onerandus est saltem vasallus, colonusve, sed etiam quivis alius administrator tam simplex & nudus, veluti tutor, curator, Rector provinciæ, quàm cui jus aliquod constitutum est, quod revocabilem utendi fruendi potestatem tribuit, veluti creditor, emptor cum pacto retrovenditionis, missus in possessionem debitoris ex causâ judicati, qualia bona debitor intra quatuor annos potest redimere, non obstante l. 15. §. 30. ff. de damn. inf. ubi missio eo fine facta, ut tribueret duntaxat cautionem, non jus utendi, ceu de quo nullum negocium intercesserat inter dominum latitantem & missum: aut ibi in odium & pœnam latitantis misso est indultum negligere reparationem, quò magis metu imminentis damni dominus latitans festinet interponere
6 cautionem, *Munnoz. d. c.*19. *n.*7. De cœtero iis casibus, ubi ob deteriorationem sylvæ feudalis, vel ea ipsa, vel totum feudum vasallo adimitur, id vel eadem devolvitur ad dominum, ut tamen feudum antiquum post mortem vasalli ejusq; filiorum sit restituendum agnatis, *v. Struv. Synt. feud. c.*15. *aph.*5. *n.*2. *aph.*13. & 14. *per tot. aph.*3. *n.*4. *c.*10. *aph.*8. *n.*3. & 4. *c.*13. *aph.*16. *n.*6. *Beier. ad Schnobel, disp. feud.*7. *th. ult.*

& *disp.*

*& disp.8. th.24. verb. Mortuo refutatore. Schnob. disp. feud 10. th. 31.* unde damni illa resarcitio domino vel agnatis facienda est etiam ab hæredibus vasalli, *Struv. d c 15. aph.5. in f. Beier. ad Schnobel. disp feud. 10. th 18. verb Damnum inferat: in fin.* 7

## §. XVII.

1 QUæ hactenus longâ serie de vasallo sunt exposita, obtinent quoque, sicut aliquoties in §.§. præcedentibus dicere anticipavi, secundum monstrata *in quæst.7. Miscell jur* principia in emphyteuta & superficiario, *v. Gothofr ad l.9 ff arbor. furt. cæs. Cæpoll. de serv. rust. præd. c 22. n 10 & 14. Tiraquell. de retractu conventional. §.3. gloss. unic. n.24. & seq. Gail. 2. obs.67. n.7.11.12. Cost. de quot. & rat. quæst.78. n.3.4.7. & 10. Besold. p. 1. consil.15. n.7. Struv. Synt. Civ. Ex. XI. th.68.69.72. circ. f. Habn.* vom Erb-Meyer-Recht *p.1. c.9. n.23. & seq.* 2 usufructuario *l.9. §.f. l.10.11.12. pr. l.13. §.4.5. & 7. l.59. pr. & §.2. ff. de usufr. l.2. ff. si ususfr. pet. l.10. §.4. ff. quemadm. ususfr. amitt. l.40. §.4. ff. de contrah. empt. Post. resolut. causar. Civil 136. passim. Besold. d. loc. Papo in Burbon. consuet. tit.21. §.264. Cost. dict. quæst.78. n.2.3. Tiraquell. d. loc.* 3 Usuario, quatenus eidem permissum ad necessitatem cædere, vel etiam vendere, *l.22. pr. ff. de us. & habit.* videlicet ad necessarium duntaxat quotidianum usum, non etiam, velut usufructuario concessum, ad compendium, sive usq; ad abusum familiæ necessitatis: ita ut usufructuarius etiam ultra familiæ necessitatem ad conquirendum superfluum thesaurum, modò tamen sine abusu & deterioratione sylvæ, queat vendere; usuario verò saltem pro familiæ necessitate, seu quantum pecuniæ pro necessario familiæ usu expendere opus habet, venditio permissa, neq; propterea opus sit, d. l.22. de us. & habit. tanquam obstantem accipere, eandemq; cum Cæpolla *d. c.22. n.9. in f.* itemq; Meurer. im Jagt- und Forst-Recht / *p.7. vers. Quæritur numquid usufructuarius. p.140.* de usuario habitante in remoto explicare, *v. l.12. §.1. ff. de us. & habit. Naurath. ad Hippol de Collib. de increm. urb. c.3. lit. f.* 4 Sanè alicubi usuarii commoditas non ad quamcunq; aliam familiæ necessitatem, sed duntaxat ad eam intelligitur, quæ in lignorum indigentia pro variis usibus consistit, veluti pro calefactionibus, ædificationibus, sepibus, aliisq; domuum vel agriculturæ instrumentis, quo casu etiam venditio non ultrà poterit licere, quàm quatenus



tenus pro comparatione necessariorum lignorum opus est, si quandoq; hæc aliunde commodior videatur, quàm ex sylva, in quâ usus lignandi constitutus, eadem advehere, *conf. Papon. rer. judicat. s. arrestor. lib. 14. tit. 3. arrest. 8 & 9.*

§. XVIII.

1 PRædicta extensio commonstrato modo applicatur etiam ad maritum respectu sylvæ dotalis *l. 32. ff. de jur. dot. junct. l. 26. 27. 54. eod. l. 12. C. eod. l. 7. §. 12. ff. solut. matrim. Cæpoll. d. c. 22. n. 12. Tiraquell. de retract. conventional. § 3. gloss. unic. n 24 & seq. Papo & Besold. d loc.* & viduam ratione sylvæ in dotalitium constitutæ *Henel. de jur.*
2 *dotalit. c 8. §. 6. Myler. gamolog. person. illustr. c. XI. §. 5. & 6. Fritsch. opusc var jur. publ. & priv. tr. 38. membr. 3. §. 4.* Item ad patrem administratorem & usufructuarium bonorum filii adventitiorum, *arg. l 1. verb. utendi fruendi. verb. tanquam solidum perfectumq; dominium. l. 2. verb. usufructu duntaxat. l 3. & 4. C de bon. matern. l. 4. l. 6. pr. &*
3 *§. 2. C de bon. quæ lib. Tiraquell d. n. 24. Besold. d loc.* ad tutorem itidem, curatorem, & alium quemvis administratorem, veluti Principis,
4 Reipublicæ, *Cost. de quot & rat. quæst. 78. n. 8.* indeq; etiam ad Parochum seu Pastorem, cui usus sylvæ ad ecclesiam spectantis in salarium constitutus est. Nam & huic non constat libertas pro lubitu & cum devastatione, sed tantummodò juxta legem præscriptam, aut si ea nulla foret, ad modum usuarii cæduâ sylvâ uti frui, justoq; tempore & loco, ac cum præscitu Patronorum & ecclesiæ Antistitum ligna cædere, quousq; absq; sylvæ devastatione fieri potest, & ne usus consumat ipsam proprietatem vel devoret salarium subsequentium annorum.
5 Unde nec eo casu ubi pro magnitudine sylvæ ligna Pastoris usui sufficerent & insuper ad vendendum superessent, poterit Parochus pretium inde redactum in usus suos convertere, sed sub usuris sibi in salarium habitis elocare, sorte ecclesiæ relictâ: quia aliàs sibi & successoribus accideret damnum, cùm potiùs bona ecclesiæ administranda sint, ut augeantur, non ut diminuantur, salariaq; ita exsolvenda, ne successoribus fiat præjudicium, *Carpzov. Jurispr. ecclesiast. lib. 1. def. 101. ubi refert ex Ordinat. eccles. Saxon. art. gen. 31. subnectens itidem tam Serenissimi Electoris ad deputatos Commissarios, quàm supremi Consistorii ad Nobilem de Miltiz ac Superintendentem Dresdensem hanc in rem emissa rescripta. Add. Ordinat. forest. Luneburgic. de anno 1678. c. 41. §. 12.*

Secken-

*Seckendorf.* Teutsch. Fürsten-Staat *part. 3. c. 3. Regal. 6. §. 7. in f. Brunnem. de jur. ecclesiast. lib. 2. c. 6. §. 13. Fritsch. opusc. var jur. publ. & priv. tr. 38. memb. 3. § 3. ubi ex aliis Constitutionibus Saxonicis, jureq; forestali Bavarico, plura huc facientia, interq; illa etiam hoc commemorat, quod aliquando Pastoribus necessaria ligna ex sylvis ad universitatem spectantibus, & quidem eâ quantitate præstanda sint, quâ alii cuivis incolæ.*

## §. XIX.

POrrò extensio commodâ applicatione facienda est ad conductorem: *l. 45. §. 13. ff. de jur. Fisc. Tiraquell. d. n. 24. Cost. d. quæst. 78. n. 3. Post. resolut. caus. Civ. 136. passim.* colonum partiarium, socium, 1
*Tiraq. d. n. 24. Cost. d. num. 3. Schrader. tr. feud. part. 9. c. 6. n. 65. Meurer.* Jagt- und Forst-Recht/*part. 7 pag. 140. 141. 142. 183. in f. & 184. pr. Felic. de societat. c. 28. n. 17.* Item ad creditorem, cui sylva sub pacto antichreseos oppignorata, *Cæpoll. d. c. 22. n. 7. 8. Tiraquell. d n 24.* qui tamen, si mediante immissione vel executione sylvam acceperit in solutum, non amplius ob prioris domini interesse, sed ipse nunc dominus ex aliâ publicæ utilitatis causâ modum facultatis cædendi patitur, *v. infr. h. Class. 4. Sect. 17. §. 5.* Denique etiam ad eum, cui sub pacto de retrovendendo sylva vendita, *Cæpoll. de servitut. rust. præd. c. 22. num. 11. Tiraquell. d §. 3 gloss. unic. num. 23. & 28. Besold. d. loc. n. 8. Cost. de quot. & rat. d. quæst. 78. n. 5. 6. 7.* aliove revocabili modo concessa, *Cost. d. loc. n. 3. 7. 8.* quò referendus quoq; est emptor, qui postmodum emptionis retractum patitur, & cedere opus habet ex quocunque capite retrahenti, *Tiraquell. d. num. 28. add. supr. Class 3. Sect. 1. §. 2. n. 4.* Per hanc occasionem ulteriùs incidit quæstio, si sylva, quæ sub pacto retrovenditionis fuit vendita, vel etiam cujus nomine posteà suscipitur jus retractus, foret feudalis, & emptor medio ante retrovenditionem vel retractum tempore eâdem fuisset nimiùm succidendo abusus, ut propter eam devastationem jure suo caderet, *v. supr. §. 12. & seq. hic.* num hoc ipso etiam nocitum erit aut præjudicium allatum venditori vel retrahenti, quò minùs ille rursus emere aut hic retrahere queat? *vid. Molinæ. consuetud. Paris. tit. 1. §. 30. n. 161. in quæst. 43. vers. Noxia autem. Tiraquell. de retract. conventional. §. 3. gloss. unic. num. 31. & 32.*

U §. XX.

§. XX.

HI omnes prædicti & quilibet alii ſylvarum poſſeſſores de turbata ſua poſſeſſione conqueri & interdictis poſſeſſoriis agere poſſunt, ſi in jure ſuo lignandi impediantur; imò in iſto impedimento, quod in colonum aliumve poſſeſſorem ſuſcipitur, ipſe quoq; ſylvæ dominus videtur turbatus, *Maſcard. de probat. concluſ.* 1397. *n.* 75.

# SECTIO VI.

## De juribus lignandi & ſimilibus.

§. I.

1 JUxta ſeriem in Claſſ. 4. Sect. 4. præmonſtratam ſequuntur nunc ii, quibus jus lignandi vel ſimile præſcriptione quæſitum eſt: Ut
2 verò jus lignandi, vel ſine ullo canone vel ſub certi canonis præſtatione, *v. d. Sect.* 4. §. 2. *n.* 4. præſcriptum videri queat, requirunt aliqui propter discontinuam ejus juris vel ſervitutis cauſam tempus immemoriale, de cujus initio non extat memoria: Quibusdam, rejectâ inter continuam & discontinuam ſervitutis cauſam diſtinctione, ſufficit ſpatium longiſſimi temporis, triginta ſcilicet annorum, quo tamen caſu, ſi triginta vel quadraginta anni abſq; titulo ſufficerent, exigunt aliqui probatam ſcientiam & patientiam ejus, contra quem dicitur præſcriptum: Aliis placet allegâſſe titulum & probâſſe poſſeſſionem vel quaſi per decem annos inter præſentes, & per viginti annos inter abſentes, ut tunc & titulus probatus cenſeatur, & ſervitus ſeu jus ipſum, *v. Cæpoll de ſervit. ruſtic. præd c.* 22 *n.* 19 *&* 20. *Meurer.* Jagt- und Forſt-Recht/ *part.* 7. *pag.* 142. *Klock. tom.* 1. *conſil.* 37. *n.* 327 *&* 334 *Juſt. Hahn. de jur colonar. concluſ.* 283. 284. 285. 286. und vom Erb-Meyer-Recht *p.* 2. *c.* 21. *n.* 1. 12. 13. *Fritſch. opuſc. var. jur. publ. & priv. tr.* 38. *membr.* 2. §. 2.

§. II.

1 QUousque autem ea lignandi facultas ſe porrigat, apparet quodammodò ex iis, quæ dixi *Sect. præced.* §. 3. *& ſeq.* quibus addi
2 poterit illud ferè commune: jus lignandi ſtrictè eſſe interpretandum,
3 *Brunneman. cent.* 4. *deciſ.* 71. & patet per ſe, tantum videri præſcriptum,

ptum, quantum possessum, adeoq; (cùm etiam naturâ suâ jus lignandi habeatur res individua ad inducendum effectum continentiæ causæ. *Frid. Mindan. de process. mand. & monit. lib.3.c.12 n.16.*) præscribentis hæredes seorsim vel conjunctim habitantes non posse supra modum præscriptum pro sua indigentia, sed omnes in universum secundùm modum antiquum & possessionem ligna cædere, *Meurer.* Jagt- und Forst-R. *p.7. reg. constit. artic.88. pag.219. Wesenbec. consil. 69. n.10. Hahn. de jur. colonar. conclus.287.* und vom Erb-Meyer-Recht *p.2. c.21. n.26. add. Sect. praced.5. §.3. n.3.* maximè si servitus esset realis, 4
eoq; ipso ejusdem usus ad necessitatem seu sufficientiam prædii dominantis restrictus: quale jus reale præsumitur, si constitutum foret per aliquod pactum vel transactionem, *v. Modest. Pistor. vol.2. consil.14. n.10.* Cùm verò jus lignandi reale sit transitorium ad quoscunq; etiam 5
extraneos hæredes, prædiive dominantis emptores vel alios legitimos possessores, nisi fortè pro hæredibus duntaxat familiæ constitutum appareret, *Wesenb. d. cons.69. n 9.16.18. Frider. Mind. d. tr. lib.2.c.41. n.13. Besold. part.6 consil.264. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht *p.2. c.21. n.14. & seq. usq; ad num.24. it. n.47. vers.* jedoch ist er mit den Zapffen oder Kohlen. consentaneum prædictis erit, si domino juris lignandi succedat fiscus, quòd ipse hic seu Princeps non queat eo jure uti pro indigentia copiosioris familiæ, sed saltem pro necessitate prædii dominantis & secundùm antiquum modum: quod idem statuendum in ipso juris lignandi domino, si eidem non per nativitatem liberorum, sed ex aliquo casu accidenti, de quo tempore juris constituti vel acquisiti eò minùs potuit cogitari, accidisset familiæ augmentum, veluti si ob novam dignitatem plures nunc alat pedissequas, *v. Wesenbec. d loc. Menoch. consil.156. n.9 & 10. Cæpoll. de servit. urb præd. c.50. n.22. Fritsch. opusc. var. jur. publ. & priv. tr.38. membr.3. §.6.* Porrò ex eodem prin- 6
cipio fluit, si combustibilium tantùm pro usu foci cædendorum jus præscriptum foret vel constitutum, non licere tunc ligna cædere ad ædificandum, neq; ad carbones conficiendas in alium quàm quotidianum foci usum, *Hahn. d. conclus.283.* und vom Erb-Meyer-Recht *p.2. c.21. n.7. & 11.*

§. III.

Simili ferè modo nulla etiam conceditur extensio ejus lignandi fa- 1
cultatis, quæ jure incolatus seu communionis in sylva universita-

tis competit, ad illud speciale lignandi jus, quod eidem universitati in sylva aliena, tanquam servitutis titulo, quæ situm est. Unde is, qui in sylvæ ad quandam universitatem pertinentis dominio pro certa parte concurrit, haud valet sub eo obtentu prætendere participationem ejus lignandi juris, quod eidem universitati servitutis titulo debetur in sylva
2 aliena, *Brunneman. cent. 4. decis. 71.* E contrario, si sylva, in qua lignatio quocunq; titulo alteri constituta est, per alluvionem augeatur, jus quoq; lignandi ratione illius augmenti amplificatum esse censetur,
3 *Fritsch. opusc. var. publ. & priv. tr. 38. membr. 3. § 6.* ita tamen, quemadmodum Magistratui constat potestas, si cui in tota aliqua cædua sylva servitus lignandi foret constituta ad certum vel etiam proprium sufficientem usum, qui verò æquè in quibusdam saltem sylvæ partibus quiret obtineri, tunc ex æquitate & publicæ utilitatis ratione jus lignandi, sive hoc cuipiam privato sive universitati esset quæsitum, limitandi ad eas pro tali usu sufficientes partes, quò reliqua pars in grandes & inciduas arbores increscat, ut sic quoq; in præfato augmentationis casu Magistratui ea facultas sit integra. *Conf. Papon. rer. judicat. s. arrestor. lib. 14. tit 3. arrest. 1. & 2. & addit. ad arrest. 4. ibid.*

## §. IV.

1 TAm forte tamen jus lignandi, quocunq; non nominatim exclusivo modo & ad quemcunq; ædificandi vel alium usum id competat, haud putandum, ut ipsum sylvæ dominum etiam eo casu, ubi ligna utriq; non sufficerent, excludat, sed is tunc potius pro indigentiâ suâ præferendus est, imò & ultra eam indigentiam simul admittendus, quando alteri nullum fieret in suo usu lignandi præjudicium, *Meurer. cit. art. 88. pag. 219. in f. Wesenb. consil. 301. n. 105. Besold. part. 5. consil. 239 n. 20. Merckelbach. interconsf. Klock. tom. 1. cons. 21. n. 137. & seq Fritsch. opusc. var. jur. publ. & priv. tr. 38. membr. 3. §. 7. add. infr. Class 6. Sect. 2. § 17. n. 11. Jung. Papon. rerum judicat. s. arrest. lib. 14. tit. 3. arrest. 9.* quo indemnitatis casu etiam nihil obstare video, quò minùs sylvæ dominus adhuc alii jus lignandi in eâdem sylvâ possit con-
2 stituere, *v. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht/ *p. 2. c. 21. n. 27.* E contra extra prædictos casus dominus sylvæ non valet alterum in suo jure lignandi impedire, sylvam vel vastando nimiâ lignorum incisione, vel extirpando & in culturam redigendo, competente contra ipsum, sicut

quem-

quemvis alium, si res adhuc integra & nondum perfecta, quantumvis cœpta esset, novi operis nunciatione & inhibitione, hunc pariente effectum, ut tollendum sit, quod eâdem contemptâ nihilominus fuerit factum: aut si vastatio vel in aliud culturæ genus immutatio jam foret peracta, locum tunc habente damni dati emendatione & cautione de non amplius vastando, *l.2 ff. si ususfr. pet. l.13. pr. ff. quod vi aut clam. junct. l.11. ff. de R.I. l. ult. ff. de pact. l.8. C. de servitut. Frid. Mindan. de processs. mand. & monitor. lib.2. c.41. n.17.18.19.20. Klocko, tom. 4. cons. 50. & consil. 70. n.62. & 161. Hahn. de jur. colonar. conclus. 289. add. Sect. praced. 5. §.12. n.3. & 4.*

## §. V.

SI verò jus lignandi esset controversum, dabitur eo nomine actio 1 confessoria vel negatoria, *Hahn. de jur. rer. c.49. n.25.* Item utile interdictum, uti possidetis & unde vi: nec non de loco publico fruendo, si quid in communi sylva fiat, quo juris lignandi exercitium impeditur, *Fritsch. opusc. var. jur. public. & priv. tr.38. membr.5. § 2.* in quibus interdictis possedisse intelligitur etiam is qui cædere fuit solitus, *Fritsch. d. loc.* ceu quia lignorum incisione probatur possessio etiam ipsius nemoris, *Knich. de jur. territor. c 3. n.218.* Cœterùm qui jus li- 2
gnandi in aliena sylva prætendit, id ejusve possessionem probare habet opus, cùm velut quævis alia servitus, non præsumatur, & potiùs pro domino sylvæ stet libertatis præsumptio, *Wesenb. consil. 194. n.138. Mev. consil. 73. n.57.* Sufficit tamen aliquando probatio per famam 3
aut similis, *Freher. de fam. c.4. n. ult. Umm. processs. disp. 18. th.4. n.14.* & testes admittuntur in ejusmodi nemorum litibus ex ipsa universitate, si hæc pro lignatione præstaret annuum canonem vel aliud quid pecuniæ æquivalens, *Mascard. de probat. conclus. 395. n.22.* eò quòd non credantur pejerare, quibus est indifferens pro pecunia ubicunq; ligna comparare, modò canon sit magnus, necessitatem lignorum ferè exæquans. Obiter quoq; notandum hîc erit, si contingat jus lignandi 4
controversum sequestrari, ejusq; exercitium non possit absq; dispendio omitti, quòd tunc ligna cædendi jus quæratur sequestris, *Coras. lib.3. Misc. c.2. n.16. Besold. thes. pract. voc. Holtz.* non quidem eo fine aut ad eum effectum, ut lignationum domino possessio & usus auferatur, sed ut sequestri vice possessoris lignatione moderatè fruantur ad præcaven-

cavendam duntaxat devaſtationem, exceſſum & abuſum, *Cruſ. de indic. delict. p.3. c.7. n.17. Frider. Mindan. de proceſſ. mand. & monit. lib.2.*
5 *c.39. n.7.* quæ omnia de probatione & ſequeſtratione etiam obtinent, ſiis, qui jus lignandi ſibi aſſerit, procederet viâ facti ligna ſuccidendo, & ſylvæ dominus contra eum inſtitueret actionem injuriarum, confeſſoriam vel negatoriam, aliamve petitoriam aut poſſeſſoriam, vel propriâ autoritate ipſum prohiberet, expelleret, pignoraret &c. *Weſenb. conſil. 194. n 140.* eoq; facto efficeret, ut controverſia ad judicium de-
6 ducatur. Præcipuè domino juris lignandi conſultum eſt, ſi ſit in poſſeſſione, ut in eâdem ſe defendat ipſo continuatæ poſſeſſionis facto, itemve pignorationibus, quò alter in puncto citationis cogatur ſuſcipere partes actoris & ipſe præter poſſeſſionem, in qua ſe fundat, nil probare habet opus, *Klock. tom. 1. conſil. 37. n. 374. 375. Beſold. part. 1. conſil. 15. n.2. & ſeq. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht / *p. 2. c. 21. n. 12.*
7 *n.78. 79.* & cùm inhibitio, ne quis ſylvâ utatur fruatur, ſit valdè præjudicialis; abſtinendum erit judici à decretis mandatorum ſine clauſula, potiusq; decernenda ſunt mandata cum clauſula, niſi narrata ſuper damno irreparabili rectè ſe habeant & veriſimiliter qualificentur, *Frid. Mindan. d. c.41. n.20. in fin. Oettinger. de jur. limit. lib. 1. c. 10. n.26. lit. Y. Knipſchild. de jurib. ac privil. Civit. Imper. lib.2. c.7. n.100. 101. & 102.* aut ſi non, quando pignoratio interveniſſet, alia quàm controverſa ligna aliæve res tertiæ fuiſſent pignorata, quo caſu conſtitutioni pignorationis ad effectum mandati ſine clauſula foret locus: ſicut & in caſu, ubi cum lignis controverſis ſimul plauſtrum captum eſſet & equi, ipſa ligna controverſa ſeparanda veniunt à reliquis rebus, ut tantummodò ratione harum decretum ſine clauſula procedat *Receſſ. Imper. de anno 1594. §.72. Receſſ. Imp. de anno 1600. §. 36. & 37. Frid. Mindan. de proceſſ. mandat. & monit. lib.1. c. 36. n. 5. add. ſupr. Sect. 3. hic §. 18.*

## §. VI.

1 AFfinia juri lignandi ſunt, iisdemq; ferè regulis conſiſtunt, *v. Hahn.*
2 *de jur. colonar. concluſ. 297.* ea quæ ſubſequuntur jura, veluti jus colligendi & percipiendi ramos aridos è quercubus aliave ligna emortua, vel in ſylva incidua, in quâ jus lignandi etiam abſolutè conſtitutum, ad ligna tantùm arida & emortua, arboresq; gremiales intelligendum & explicandum eſt, *v. Sect. præced. 5. §.2. add. Knipſchild. de jurib.*

*rib. ac privil. Civit. Imper. lib.* 2. *c.* 7. *n.* 108. vel in ſylva cædua, ſi ex eâdem non virentes, ſed duntaxat emortuas arbores cædendi, aut ſaltem ligna arida colligendi jus ſit, præſcriptione aliove titulo ſub vel ſine annua penſione quæſitum, *Hahn. de jur. colonar. concluſ.* 290. und vom Meyer-Recht/ *p.* 2. *c.* 21. *n.* 57. *Brunneman. cent.* 4. *deciſ.* 71. quemadmodum hodiè conſuetudine obtinuit, ut ſubditis in ſylva vicina con- 3
ceſſum ſit das dörre Holtz zu brechen / aber nicht grün oder dörre Holtz ohne Waffen ſcheiden / *Hahn. d. loc. Fritſch. opuſc. var. jur. publ. & privat. tr.* 38. *membr.* 4. *Wehner. obſervat. pract. voc.* Holtzſpar-Kunſt. qui ideò non immeritò pœnam patiuntur, ſi arbores ſanas deurendo, deglubendo, aliove modo corruperint, quò magis & citiùs emoriantur, ſibiq; materiam lignationis ſuppeditent, *Fritſch. d. memb.* 4. §. 1. *verſ. vid. &* Fürſtl. Würtemberg. Holtz-Ordn. ꝛc. *add.* §. *ſeq.* 8. *hic.* In terris Haſſiacis jus colligendi è Principum ſylvis ligna ari- 4
da & gremialia ad focum aliumve comburendi uſum ſolet quotannis ſubditis pro certâ penſione locari aut vendi, habitâ in pretio determinando & paciſcendo ratione ad numerum cujusq; loci incolarum, itemq; multitudinis officinarum, v. g. pro coctione cereviſiæ aliâve 5
calefactionis neceſſitate habitarum. Etiamſi verò ea locatio aut venditio intellecta videatur ad proprium cujusq; uſum, alicubi tamen ampliorem facultatem tribuit etiam ad vendendum, *vid. Ordinat. foreſtal. Haſſiac. Caroli de anno* 1683. *ibi:* Wie dan auch ſonderlich keinem mehr an Brenn-Holtz gelaſſen werden ſoll/ als er ungefährlich zu ſeiner Haußhaltung bedarff: doch da etliche Acker-Leute etwas weiter an Holtz/ ſo ſie nach ihrer Gelegenheit in unſere Städte dem Bürgersmann zuzuführen pflegen/ begehren würden/ ſoll ihnen ſolches nicht geweigert werden. Ita tamen ut ſingulis ſeptimanis per duos tantùm dies liceat eâ lignatione uti, ac ligna è ſylvis evehere, *ibid verſ.* Es ſollen aber zu Verhütung. *add. Ordin. Haſſiac. Georgii de anno* 1650. *& tam ratione combuſtibilium quàm ad uſum ædificandi paratorum lignorum concordantem legem* des Homberger Märcker-Gedings *de anno* 1589. *item d. Ordin de anno* 1683. *verſ.* Was für Bau-Holtz zu unſern eigenen Häuſern. *Jung. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht/ *p.* 2. *c.* 21. *n.* 58.

§. VII.

## §. VII.

1 NOn incommodè huc refertur, quod ordinatione forestali Saxo-Gothanâ c 1. § 11. statutum est: Wann in den Floß-Schlägen oder zu Bau-Holtz gefället wird / und viel dörres Reiß-Holtzes und Späne vorhanden / so soll es denen / welche es zu samblen begehren / erlaubt / und der Spän-Grosche von ihnen / wie es jedes Orts gebräuchlich / abgefordert werden. *vid. Fritsch. supplem. Besold. voc.* Spän-Groschen. *& opusc. var jur publ. & priv. tr.* 38 *membr* 4. §. 2.
2 *add. Pap. c* 13. *v* 12. Itemve quod tradit Seckendorf. im Teutschen Fürsten-Staat *p.* 3 *c* 3. *Regal.* 6. §. 6. daß alles Reissig / Zähle / Abgänge / Windfälle / Tufftbrüche zu Feuer-Holtz oder Kohlen verkaufft / das Spän-Lesen umb ein Gewisses verstattet / alles berechnet / und nicht für accidentien der Diener gehalten werden. Quod idem quoq; volunt Ordinationes forestales Hassiacæ *de annis* 1615. 1616. & 1617. *add. Class.* 6. *Sect.* 1. § 3. *n.* 2 & 3.

## §. VIII.

1 POrrò juri lignandi non absimile est jus cortices tiliarum aliarumve arborum deglubendi & in usum suum, veluti zu Lohe / Bast zu Seilen ꝛc. transferendi, itidem pro vel sine annua pensione præscriptione aut alio titulo quæsitum, *Hahn. de jur. colonar. conclus.* 291. und vom Erb-Meyer-Recht / *p* 2. *c* 21. *n* 59. 60 & 61. quale in ban-
2 no ferino Dreyeichano (de quo Class. 2 Sect. 2. § 12. n. 6.) constitutum legimus saltem ejus circuli sutoribus in usum sui opificii: Auch soll er (ein Faut zu Müntzenberg) wehren Rinden schleissen / ohne einem Schuchert / der in der Marck sitzet / der soll sie schleissen von Stücken unter sein Knie / oder von Zimmer-Holtz / das er oder seine Nachbarn gehauen hätten zu bauen / davon soll er sein Leder lo-
3 hen / daß er davon seinen Nachbarn Schuhe gemache. Cœterùm qui tale jus prætendit, eò clariore probatione opus habet, quò magis regulariter est prohibitum arbores ita deglubere, *Ordin. forest. Hass. Mauritii de anno* 1593. *Ludovici de anno* 1617 & *Caroli de anno* 1683. *vers.* Deßgleichen soll man auch das Bastschleissen in denen Wäldern gäntzlich ein- und abstellen / dann solches viel gutes Holtz verwüstet. *Hahn. d. loc.* ceu quæ abstracto cortice deglabratæ torrescunt,

ut non minus inde quam inordinatis succisionibus sylvæ devastentur. Unde meritò magnipendenda Hassiæ statuta in eâ, quæ supr. Class. 2. Sect. 2. §. 4. & alibi passim laudata est, ordinatione Marburgensi de an- 4 no 1602. artic 12. Das zweyte Quartal soll im April/ ehe das Laub heraus schlägt/ mit dem Büchen-Holtz gehalten/ was aber das Eichen/ als Bau-Holtz/ anlangt/ soll im Lohe/ demselbigen zu gutem gehauen werden. Item in Ordinatione forestali Mauritii, Hassiæ Land-Gravii, de anno 1593. rubric. Bau-Holtz. in verb. und das meiste umb des Lohes willen/ dessen die Löwer nicht entrathen können/ im Majo zum alten Licht ꝛc. cui concordat noviss. ordinatio Caroli, Hassiæ Land-Gravii, de anno 1683. *eâd. rubr.* quibus omnibus istæ quæ ad ædificandi vel alium usum concessæ sunt quercus, cædi jubentur tali opportuno tempore, quo cortices pro necessario opificiorum usu separatim queant vendi, ut sic tam ædificantibus & opificiis, quàm sylvæ domino publicæq; necessitati sit prospectum, nec opus pro necessitate opificum permittere facultatem, aut jus constituere cortices arborum deglubendi cum damno proprietarii sylvæ & Reipublicæ: cui præcavendo expedit etiam alia plura lignationi affinia emolumen- 5 ta vel prohibere vel restringere.

## §. IX.

Veluti emolumentum picis ex arboribus & radicibus colligi so- 1 litum, *Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht/ *p.* 2. *c.* 21. *n.* 80. & 81. pro usu tam opificiorum, *Genes. c.* 6. *v* 14. quàm olim torturæ reorum, Pech zu brennen aus den Kienstöcken/ *v. Seckendorf. addit.* des Teutschen Fürsten-Staats *pag.* 37. *in f.* Durch welche Außziehung des Pechs die Forst-Wäld- und Höltzer abschwenden / als eine Abödigung / auch denen sonst dazu berechtigten/ *Seckend. d. loc.* verboten ist/ *Klock. de ærar. lib* 2. *c* 2 *n.* 3. *ibiq; Peller. n.* 7. *Besold thes. pract. voc.* Pechler/ Pech. *Diether. & Fritsch. supplem. Besold. voc.* Pech / Pechler / Ruß-Hütte/ Pech-Hütte. Quibus gemina tradit prælaudatus 2 Seckendorf. im Teutschen Fürsten-Staat p. 3. c. 3. beym 6. Regal. §. 9. Die Fichten-Wälder haben etlicher Orten eine absonderliche Nutzung/ nemlich das Hartzscharren/ daraus Pech gemacht wird. Solche Hartz-Wälder seynd theils der Herrschafft eigen/ und werden umb ein gewisses verlassen/ theils aber seynd sie den Unterthanen

nen gegen einen Erb-Zinß verliehen. Weil aber durch das Lochen oder Reissen der Bäumen/ wie es genennet wird/ aus denen das Hartz fliessen soll/ die Stämme allgemächlich verderbet/ und die Wälder verringert werden/ so lassen vieler Orten die Forst-Bediente keine Fichten lochen oder reissen/ die nicht eine gewisse Dicke nach einem sonderbaren Rincken/ der in jedem Forst von Alters her darzu geordnet und gebräuchlich ist/ haben/ auch dörffen die Hartz-Scharrer die andere Tannen und Bäume/ so unter den Hartz-Fichten stehen/ umb diesen desto besser Lufft zu machen/ nicht abhauen/ auch keine noch ungerissene Fichte auffs neue angreiffen/ es wäre dann ein Hartz-Wald gantz neu wieder gewachsen und die Bäume zu der Grösse kommen/ daß sie das Reissen oder Scharren leiden können. Ausser solchen erblichen oder verliehenen Hartz-Wäldern die Bäume zu reissen und Hartz daraus zu ziehen/ ist vieler Orten bey Leibs-
3 Straff verbotten. Cœterùm huc non pertinet commoditas picis fossilis, quam sub terra inveniri scribit Plin. 16. *cap.* 12. & quæ proinde metallorum, ac picariæ metallifodinarum salinarumve jure forent censendæ, *arg. l.* 17. §. 1. *ff. de V. S. add. Arnisæ. de jur. Majest. lib.* 3. *c.* 5. *n.* 4 *vers. Comprehendit autem in hoc edicto.*

## §. X.

1 ULteriùs ad ea, quæ sylvis damnosa videntur, emolumenta pertinet jus des Kienrusses/ quod tamen facilius, quàm facultas cortices arborum deglubendi aut picem ex abietibus colligendi, concedi abs-
2 que sylvæ vastatione poterit, *Fritsch. d. loc.* sicut & facultas è cariosis & inutilibus lignis conficiendi cinerem, unde aquâ affusâ lixivium confectum igne in lapidem decoquatur, so Potaschen genennet wird/ v. *Fritsch. Supplem. Speid. Besold. voc.* Ascher-Hütte. *add. Meurer.* Jagt- und Forst-R. *part.* 1. vom Aschen brennen. *ubi ita habet:* An Orten/ da in Wälden faules und solches Holtz läge/ das sonst zu einigen andern Sachen nicht mehr zu gebrauchen/ das mag/ doch am gelegensten Winters-Zeiten/ zu Aschen zu brennen umb gebührlichen Zinß vergönnet werden/ doch daß die Aschen-Brenner Versicherung thun/ mit solchem den Wäldern weder durch Feuer/ noch in an-
3 dere Wege/ einigen Schaden nicht zu zufügen. Quibus gemina tradit

Secken-

Seckendorf. *cit. loc.* §. 6. *verf.* Ebenmässig soll man die Aschen-Brenner. *& ibid.* §. 5. nimirum ut hi cinerum decoctores impetrent permissionem Superioris, nec cædant, nisi alicubi ob lignorum copiam & emptorum inopiam aliter esset conventum, arbores virentes aliisq; usibus idoneas, caveantq; damnum igne aliove modo inferre: & subnectit illustris Dominus Seckendorf, dann sie nicht allein gut darfür seyn/ sondern auch in Mangel der Ersetzungs-Mittel/ nach Gelegenheit der Verwahrlosung/ mit Leib und Leben büssen müssen. Concordat ordinatio forestalis Hassiaca Caroli de anno 1683. Als auch 4
durch das Aschen-Brennen in denen Wälden nicht geringer Schade geschiehet/ indem dardurch viel Bäume niedergebrannt/ ja öffters gantze reviere verderbet werden/ als soll ohne unsern außtrücklichen Befehl hinfüro niemanden im Wald Aschen zu brennen erlaubt seyn/ und da jemand diesem unserm Befehl zu wider leben/ und einig Gehöltz anstecken wird/ derselbe soll von unsern Forst-Beambten nach Befinden mit Geld oder Gefängnuß gestrafft werden; wie ingleichem diejenige/ so sich des Aschen-Siedens in denen Dörffern ohne unsern oder unserer Rent-Cammer Befehl gebrauchen/ und dardurch andern in die Wälde zu gehen und heimlich Aschen zu brennen Ursach und Anleitung geben/ welche Asche ihnen solcher Gestalt zupartiert/ Uns aber dardurch nicht wenig Schaden zugefüget wird/ nach Befinden gestrafft werden sollen. *add. infr. h. Class.* 4. *Sect.* 18. *§.* 16. *n.* 7.

## §. XI.

JUri lignandi affine etiam est jus cædendi pedamenta vel perticas pro 1
excipiendis vitibus aut lupulo, Wein- und Hopffen-Präle/ Hopffen-Stangen/ Zaun-Stecken/ Stück-Stecken/ competens itidem pro vel sine annua pensione, *l.* 3. *§.* 1. *ff. de Servit. rust. præd. Hahn. de jur. colon. conclus.* 292. und vom Meyer-Recht *p.* 2. *c.* 21 *n.* 54. *item n.* 64. *& seq.* interq; servitutes prædiales rusticas referri solitum, *Fritsch. opusc. var. jur. publ. & priv. tr.* 38. *membr.* 1. §. 5. Habens autem tale 2
jus, ad modum boni patrisfamiliâs & ipsius sylvæ domini, haud debet cædere arbores grandiores, sed sumere ramos ex grandioribus arboribus à domino sylvæ ad ædificandum cæsis vel venditis, aut cædere arbores non grandes, aliis usibus inidoneas, vel quæ aliis arboribus melio-

liorem spem de se præbentibus propius stando auferrent nutrimentum, *v. Ordinat.* des Homberger Märcker-Gedings *de anno* 1589. *Ordinat. forest. Hassiac. Caroli de anno* 1683. *ibi:* Nachdem Uns auch vorkommen/ daß bißweilen von den Förstern junge Büchen-Reidel etc. & porrò: auch nicht gestattet werden/ daß die Unterthanen jedesmals/ wann sie ihre Wagen mit Brenn-Holtz beladen/ junge starcke Büchen-Reidel/ und das geladene Brenn-Holtz damit zu binden und fest zu machen/ abhauen/ sondern mögen an deren statt ander krumm gewachsen Unholtz/ woraus doch kein tüchtiger Baum zu hoffen/ oder von Stöcken und Aesten/ so sie etlichmal zum binden brauchen können/ mit Vorbewust der Förster nehmen. Eoq; etiam
3 faciunt quæ tradit Seckendorf. *d. loc.* § 6. So ist auch mercklich und viel an dem gelegen/ daß bey denen Gehauen/ wann nemlich ein gantzer Berg oder Bezirck angegriffen wird/ alles zu rath komme. Umb geringer Holtz-materien, als Wein-Pfalen/ Stangen und dergleichen willen/ sol man keine hohe Bäume hauen/ sondern wann diese zum Bau- oder Schneid-Holtz geschlagen werden/ die Aeste und Abschläge zu geringen Sachen nehmen. Et porrò ibidem: Eichene Bäume aus denen Forsten zu schlagen/ ist nicht nützlich noch zuläßig/ es wäre denn/ daß der junge Wuchs gar zu dick stünde/ und einander hinderte/ dann da mag man Stangen/ Latten und Bühnen heraus nehmen und den jungen Bäumen Lufft machen. *add. supr. Class. 2 Sect. 2. §. 4. n. 2. Meurer.* Jagt- und Forst-R. *part. 1. pag. 8. tit.* von Latten/ und wo die zu geben. *Habn.* vom Meyer-Recht *d. c. 21. n. 65.*

## §. XII.

1 SEquitur jus cædendi ligna pro quadratis vel rotundis tabulis in usum tectorum, Schindel-Bäume zu hauen zu Behuff der Schindel-Dächer/ quod & ipsum cum jure lignandi affinitatem habet, & alicubi in sylvis Principum sine ulla pensione competit subditis, *vid.*
2 *Seckendorf. d. loc.* §. 6. ubi subnectit consilium, ut Princeps tecta fieri curet ex lateribus, subditisq; loco lignorum ad tecta præbeat ligna in coctionem terræ, eò quòd lignea tecta minùs sint durabilia periculoq; ignis magis subjecta, pro quorum ideò conservatione plus lignorum absumatur. Verba Seckendorfii sunt: Zu Ersparung der Schin-

del-Bäumen soll man dahin bedacht seyn/ daß die Schindel-Dächer/ als welche ohne das keine Währe / und grosse Feuers-Gefahr haben/ abgeschafft/ und denen Unterthanen / die solche umbsonst zu erlangen berechtiget/ lieber zum Ziegelbrennen Holtz gereichet werde.

## §. XIII.

SUccedit jus cædendi ligna pro necessaria reparatione vehiculorum 1
& curruum, quale in anno 1581. à Philippo, Hassiæ Land-Gravio, constitutum, & anno 1591. ab illius fratre Georgio, Hassiæ Land-Gravio, confirmatum est incolis & ruricolis districtus Schottani: Verba
Constitutionis sunt: Was dann die Achsen/ Leitter-Bäume / Lind- 2
wid und anderes/ so die Unterthanen zum Geschirr nothdürfftig bedürffen/ anlangt / in deme ist solches uff den Fall eingangen worden/ da man erkennen kan/ daß die hohe Noth da wäre / und kein Muthwill/ zum Geschirr nothdürfftig Holtz zu hauen / so soll ihnen solch Holtz/ wie gemeldt/ nach Nothdurfft durch die Förster ohne Forst-Geld gelassen werden / aber ohne Wissen der Förster soll solches nicht geschehen. Verba ratificationis: Auch darneben bewilliget / daß den Unterthanen dieses Ambts Schotten / welche selbst eigen Wagen und Geschirr halten/ zu solchem ihrem Geschirr/ als Achsen/ Leitter-Bäum/ Langwid und Teichsel nothdürfftig Holtz ohne Forst-Geld gegeben werden solle. Daß Wir demnach uff ihr unserer Unterthanen anjetzo beschehen unterthäniges Suchen und Bitten so wol die Ordnung als die angehenckte Bewilligung gnädiglich ratificirt haben/ thun solches auch hiermit ꝛc. & porrò: Das Holtz zu angedeutetem Geschirr/ so fern dasselbe kundlich vonnöthen/ und nicht etwa ein Vortheil oder Betrug von einem oder dem andern darunter gesucht wird/ anweisen und ohne Forst-Geld folgen lassen soll: darunter aber das Holtz/ so die Wagner verarbeiten und wieder verkauffen/ nicht gemeinet ꝛc. wie Wir uns dann auch vorbehalten/ diese unsere ratification und Bewilligung jederzeit unserer Gelegenheit
nach zu cassiren und auffzuheben. Ex quibus patet favorem agricul- 3
turæ huic concessioni, quæ tamen precaria & revocabilis esse videtur, occasionem præbuisse: dubitandum verò non est, quin & præscriptione id juris cum perpetuitate queat acquiri, sicut omnia ea quæ ha-

ctenus enumerata sunt jura. *v. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht/ *p.* 2. *c.*21. *n.*54. 65.

§. XIV.

1 ULtra occurrit jus conficiendi è lignis carbones, quod etiamsi alicubi ne quidem ipsi sylvæ domino sit permissum, *v. Ordinat.* des Homberger Märcker-Gedings *de anno* 1589. alibi tamen eodem vel expressæ concessionis vel præscriptionis modo, quo cœtera antecedentia jura, sub vel sine annua pensione potest constitui, *Hahn. de jur. colonar. conclus.* 296. und vom Erb-Meyer-Recht/ *p.*2. *c.*21. *n.*73. *& seq.* in usum officinarum ferrariarum, ustrinarum, fusoriarum, monetariarum, metallariarum, itemq; foci atq; culinæ nec non fori, *Klock. de ærar. lib.*2. *c.*2. *n.*17. velut in banno ferino Dreyeichano, *de quo mentio facta Class.*2. *Sect.*2. §. 12. *n.*6. ea licentia nulli alii constat, nisi fabris ferrariis in certum saltem usum, certumq; modum: Auch soll er (ein Faut zu Müntzenberg) wehren Kohlen brennen/ ohne ein Dorff-Schmidt/ der soll sie brennen in seiner Marck und unter Erden/ und ohne Schaden/ und nicht mehr/ dann daß er seinen Nachbarn darmit geschmiedet/ und soll dazu brennen Stöcke und Zeile und Urholtz/ und sie brennen an einer unschädlichen Statt/ die ihme seine Nachbarn
2 weisen. Quin verò ejus juris domini, & qui ipsis in conficiendis carbonibus ministrant, eadem habeant observanda, quæ ipse sylvæ domi-
3 nus, si carbones confici curet, nulla me manet dubitatio: atq; ideò ob publicum & proprietarii sylvæ interesse convenit, ut eo jure fruantur pro arbitratu boni viri, quemadmodum ipse sylvæ dominus esset usurus, aut secundùm legem contractus vel constitutionis, juxtave mo-
4 dum possessionis & præscriptionis. Quò faciunt quæ Klockius ibid. appendicis loco subnectit & mihi pace ipsius & lectoris huc transcribere eò magis licebit, quò plus forsitan esset indecens prætermittere in speciali tractatu eam rem, quæ ad objectum ejus principaliter pertinet, quod unicum rationis, & quòd non cuiq; ad manus sint libri omnes, me permovit, ut quandoq;, at non ad nauseam usq;, transcripserim, quæ aliorum libris jam inserta sunt. Habet autem Klockii appendix ita:
5 Daß (1) das Malter-Holtz zu den Meyler-Kohlen in seiner rechten Länge und Höhe/ wie hieroben von der Holtz-Masse gemeldet/ (add. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. p. 3. artic. 1. vers. Sie sol-

len

sen auch von Kohl-Holtz. ibi: und das Holtz soll an der Länge eine Hessische Claffter/ das ist/ sechs Werck-Schuch halten) gehauen und gelegt/ darvon nichts eingerichtet werden sol/ es sey dann zuvor abgezehlet/ inmassen auch die Liecht-Köhler/ wo sie das Holtz nicht ackerweiß erkaufft/ derselben Kohlen keine abführen lassen sollen/ die seyen dann zuvor in Beyseyn der Förster richtig abgemessen und auffgeschnitten/ wie dann sie die Köhler deßwegen/ mit einem leiblichen Eyd in den Aembtern beladen werden sollen/ daß sie nemlich mit einem bezeichneten Korbe (*v. Ordin. metallic. Hassiac. de anno* 1616. *p.* 3. *artic.* 14.) deren einer drey Viertheil eines Malters hält/ und achtzehen auff einen Karren gehen/ abmessen/ und dem Hammermeister so wol/ als der Herrschafft zu forderst getreu seyn sollen und wollen/ bey Vermeidung der Straff/ welche auff Main-Eyd gerichtet (in Hassia sub pœna arbitraria, v. d. Ordin. metall. d. art. 14.) wie dann auch der Hammermeister/ wann er mit dem Köhler wider die Herrschafft colludirte/ mit Ungnad gestrafft werden soll. (2) Der Forstmeister hat ihnen auch bey der Anweisung mit allem Ernst einzubinden/ daß sie das Feuer in guter Acht haben/ solches in truckenen Zeiten nicht lauffen lassen/ noch den hohen Fichten/ Dannen und andern benachbarten Wäldern Schaden damit thun. Solte es aber geschehen/ daß sie alsdann an Leib und Leben gestrafft werden sollen. (3) Und ist von Forst-Bedienten dahin zu sehen/ daß sich die Köhler nicht eigenes Gefallens an einem oder dem andern Ort einlegen/ oder selbsten anweisen/ sondern am wächsigen gesunden Holtz in Flößjahnen und besserem Waldnutz nicht Schaden zufügen. (4) Sie sollen aber gewiesen werden an die in den Schlägen verbliebene Affterschläge/ alte/ zerfallene/ ungesunde/ wandelbare/ krumme/ kurtze und struppige/ knorrige Bäume/ Wind-Fälle/ und was auff dem Stam außgetrucknet/ und nicht mehr fort wachsen kan: Und sollen alles was den Keil hält/ mit einschlagen/ einen Ort nach dem andern räumen/ damit die Dannen- und Büchene Wälder wiederumb in guten Wachs kommen. (5) Da auch in dem alten überständigen Holtz Häseln/ Bircken und ander Schlag-Holtz vorhanden/ so sollen die Gruben- und Liecht-Köhler den Meyler-Köhlern nachfolgen/ und sie neben einander eingelegt werden/ damit die Aeste und Reißig-Holtz/

so die Meyler-Köhler liegen lassen/ mit zu Nutz kommen / und mit auffgeraumet/ verköhlet/ und dasselbige Schlag-Holtz in einen gleichen Wachs und Gehäge gebracht werde: und sollen die Gruben- oder Liecht-Köhler die Kohlen nicht nach der Hand / sondern nach Stützen und Karren in ihrem rechten Werth bezahlen. (6 Durch die Förster ist auch darauff zu sehen / daß die Köhler oder andere Leute das junge fichten- und sonderlich das weiß dannen oder ander tüchtiges Gewächs nicht abhauen/ noch zu Deckreißig ausstenren und gebrauchen/ bey Straff drey Groschen von einem Stamm / der sey so klein er wolle/ so vielmal solches außgemacht würde; sondern sie sollen das Deckreißig von Aesten der hohen Bäumen nehmen/ und sich/
6 den Wälden Schaden zuzufügen/ enthalten. Eadem ferè docet Seckendorf. im Teutschen Fürsten-Staat *p.3.c.3. Regal.6.§.6 & 10.* addens, si tota sylva cædua aut integra sylvæ regio pro conficiendis carbonibus penitus foret excidenda, oportere tunc ante sylvæ incisionem vendi grandiores arbores, quarum melior queat esse usus. Verba ipsius
7 sunt: Ehe man einen Ort den Köhlern anweisen wil/ sol man vorher alles Nutz-Holtz/ was Tischer oder Schreiner/ Wagner/ Fenstermacher/ brauchen/ auch ander Schachtel- und Flatter-Holtz daraus schlagen/ und absonderlich verlassen. Die Köhler sol man an alte/ gefallene/ ungesunde/ wandelbare/ kurtze und struppige/ knorrige/ verdorrete Bäume / Windschläge oder Afterschläge zuförderst anweisen: Denen Glaßnern/ als welche gar viel Holtz bedörffen/ sollen auch ordentliche Anweisungen nach Gehäu und Lohn/ geschehen/ und ihnen ihres Gefallens Holtz zu hauen nicht verstattet werden; man soll auch vorher die grosse Bäume / die man absonderlich zu aller Arbeit schätzen und verkauffen kan/ daraus schlagen. Et porrò: So mißbrauchen auch diejenige/ die mit Erlaubnuß in Höltzern zu thun haben/ ihrer Vergönstigung in viel Wege. Dann es pflegen die Köhler über das jenige/ was ihnen angewiesen/ gesund und jung Holtz anzugreiffen / die junge beste Bäume zu besteigen / und die Aeste zum
8 Deck-Reißig zu gebrauchen. Eoq; etiam pertinet statutum Mauritii, Hassiæ Land-Gravii, de anno 1593. Ludovici de anno 1617. & Caroli de anno 1683. den Wald-Schmidten/ so unter Uns nicht seßhafft/ soll man kein Holtz verlassen/ sondern bey ihrer Herrschafft dessen sich erholen lassen.

§. XV.

§. XV.

DEnique huc referendum eſt, quando ſylvæ dominus alteri pro 1
certo canone aut decimis permittit, ut queat ſylvam vel certam ejus partem extirpare & in culturam reducere: Quamvis enim hæc facultas domino regulariter negetur, *v. Ordinat.* des Homberger 2
Märcker-Gedings *de anno* 1589. isq; pro majori lignorum conſervatione omni diligentiâ debeat abſtinere iſtiusmodi conceſſionibus, ſi ex fundo arboribus nudato non perpetua utilitas fructuum, ſed ad aliquot ſaltem annos ſperanda, demum verò omnimoda ſterilitas & inutilitas futura ſit, *v. Ordinat. foreſt. Haſſiac. de anno* 1593. *Ludovici de anno* 1617. *Caroli de anno* 1683. *rubric.* Roden. *verſ.* Wir ohne Erlaubnuß. tamen nonnunquam eam concedendi facultatem domino per- 3
mittendam eſſe putant, ſi ex alio culturæ genere majores aut plus neceſſarii fructus ſperentur, *v. Sect. praced.* 5. §. 8. *& ſeq. Claſſ.* 2. *Sect.* 2. §. 8. *& ſeq. d. Ordin. Haſſiac quarum tenor ita habet:* Nachdem auch das Raumen / Roden / und Außfegen der Wälde ein ſchädliches Werck / und leider dabevor zuviel nachgeſehen / unerachtet es von unſern löblichen Vor-Eltern vielfältig verbotten worden: damit dan die Wälde hinfüro nicht weiter / als allbereit für Augen / verſchmälert werden und in Abgang kommen / ſo wollen Wir / daß hinfüro keines wegs aus Holtz oder Wäldern neue Röder gemacht oder gebrañt werden / es geſchehe dann mit gutem Nutzen und aus unſerm außdrücklichen Befehl und Vorwiſſen. Dann durchs Roden die Höltzer und Wälde mercklich verderbet / auch Uns daher der Nutz des Gehöltzes entzogen und andern / ſo es roden / zugewieſen wird: zugeſchweigen / daß ſolche neue Röder / wie es der Augenſchein und die Erfahrung bezeuget / offt eine kleine Jahr-Zeit / alldieweil ſie noch friſch und traghafft / gebauet / und wann ſie mager worden und außgeſogen ſeynd / unerbauet und wüſt gelaſſen werden / und alſo forthin weder Frucht noch Holtz tragen können. *Jung Ordinat. foreſtal. Lüneburg. de anno* 1678. *cap.* 4 § 19. 20. 21. *ubi quoq; poſſeſſores vicinorum prædiorum prohibentur, ne dilatandorum agrorum pratorumve causâ extremitates ſylvarum eradicare præſumant, potius verò ſe intra ſuos fines, qui ideò lapidibus diſcriminandi, contineant.* Ex quibus proinde conſequi- 4

 tur,

tur, ſi quis tale jus præſcriptione ſibi quæſitum prætendat, opus eum habere clariſſimâ probatione, *v. ſupr.* §. 8. *n.* 3. *hic.*

§. XVI.

1 HÆc præfata & ſimilia lignationum jura certis modis extinguuntur & amittuntur, veluti interitu ſylvæ, per combuſtionem, inundationem, aliosve caſus contingente: Et tunc quandoq; ſuboritur quæſtio, num jus lignandi reviviſcat, ubi poſt lapſum temporis ſylva ad priſtinum ſtatum rediret? quam quæſtionem affirmare nullus dubito, per ea quæ tradunt Arumæ. *Exercit. ad Inſtit.* 5. *th.* 15. Struv. *Synt. Civ. Exerc.* 13. *th.* 54. neutiquam verò dominus ſylvæ, ſi hæc absq; ſuo facto penitus foret extincta, obligatus eſt, utut jus in eâ lignandi aut ſimile alteri anteà expreſsè conceſſiſſet, ejus loco aliam pro tali conſtituto uſu aſſignare ſylvam, eoq; alteram extinctam compenſare, *Papon.*
2 *rer. judicat. ſ. arreſtor. lib.* 14. *appendic. ad tit.* 3. *arreſt.* 1. Unde porrò vertitur quæſtio, utrum jus lignandi perimatur extirpatione ſylvæ, ejusq; in culturam ſeminationis aut prata reductione? certè talis immutatio in præjudicium domini juris lignandi haud poteſt fieri. *Confer infr. h. Claſſ.* 4 *Sect.* 16. § 4. *& ſeq.* Si tamen ejus conſenſu aut aliter licitè facta eſſet, tunc utiq; jus lignandi extinctum eſſe crediderim.

§. XVII.

1 QUomodo jura lignandi amittantur non uſu, docet Fritſch. *opuſc.*
2 *var. jur. publ. & priv. tr.* 38. *membr.* 6. §. 2. Et quemadmodum ab-
3 uſu, oſtenſum eſt jam ſuprà *h. Claſſ* 4. *Sect.* 5. §. 3. *n.* 5. Plures amittendi cauſas colligere & applicare licet ex tit. Quemadmod. ſervit. amitt.

# SECTIO VII.

## De jure cædendi ligna domino venationis in ſylva venatoria competente.

§. I.

1 SEcundùm ſupradictam ſeriem, *v. Claſſ.* 4. *Sect.* 4. §. 3. nunc etiam conſiderandi veniunt illi, quibus lignandi in aliena ſylva facultas ex ratione publicæ utilitatis competit, veluti venationum
2 dominis permittitur ex ſylva venatoria cædere frondes ut retia expandi & opercula confici queant, Stallung zu bauen / quod jus venatores

res vocant das Zweig-Recht/ *Struv Synt. feud. c. 6. aph. 11. n. 4. Fritſch. ſupplem. Speidel. Beſold. voc.* Zweig-Recht. Eoque etiam pertinet facultas cædendi ex ſylva venatoria frondem in uſum perſequendi feram vulneratam extra ſylvam venatoriam: qualem ſurculum ex arbore decerptum in eo ipſo loco, ubi fera primò vulnerata fuit, oportet in terram defigere pro demonſtratione iſtius loci & juſtificatione perſecutionis, *v. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht/ *p. 2. c. 23. n. 155. 156.* Cùm 3 enim jus venandi habeat ſcopum publicæ neceſſitatis & utilitatis, *vid. ſupr. h. Claſſ. 4. Sect. 3. §. 11. n. 5.* nihil dubitandum eſt, quin eadem publicæ neceſſitatis vel utilitatis ratio efficiat, ut domino venationis in ſylva venatoria permittenda ſint, ſine quibus venationis exercitium commodè explicari nequit, *arg. l. 2. ff. de jurisdict. l. ult. §. 1. in f. ff. de offic. ejus, cui mand. jurisd. l. 3. §. 3. ff. de servit. ruſtic. præd. l. 1. § 1. ff. ſi uſusfr. petat. Gail. 2. obſ. 68. n. 4. Weſenbec. conſil. 301. n. 90. Knipſchild. de obligat. dom. & vaſall. p. 2. q. 1. n. 158. add. Miſcell. jur. quæſt. 2.* Unde 4 perſpicitur hanc facultatem cædendi pertinere duntaxat ad eos, qui gaudent jure foreſti & quibus venatio competit jure Regalium, ut ob publicum in eâdem latente Reipublicæ decus æquum ſit, eosdem in exercitio venationis non ſolùm non impedire, ſed & promovere ac ipſis ſubminiſtrare, quæ pro commodo eo exercitio in ſylva venatoria inevitabiliter ſunt neceſſaria, *Beſold. part. 1. conſil. 3. cap. 4. tit. 4. n. 5. & 12.* haud verò iſtam poteſtatem habere, quibus jus venandi absq; jure 5 foreſtali debetur ſaltem ex pacto, præſcriptione aliove ſimili titulo, ſi non ſimul eam ſuccidendi poteſtatem pacto vel præſcriptione quæſiverint, *Meurer.* Jagt- und Forſt-R. *part. 2. quæſt* Ob der zu jagen/ auch zu hagen habe. *Gail. d. obſer. 68. Klock. de ærar. lib. 2. c. 2. n. 44. & ſeq.* quo caſu iſtud jus referendum foret ad Claſſem illius, quæ in Sect. præced. 4. tradita eſt, ſeriei primam aut ſecundam, prout vel expreſſâ conventione vel præſcriptione conſtitutum eſſet. Cœterùm quandoque 6 expreſsè ſolet conveniri, ne dominus venationum eo jure cædendi frondes pro expandendis retibus & conficiendis operculis utatur, cujus pacti exemplum ſuppeditat illud Electoris Trevirenſis in anno 1525. inter Comitem Palatinum Rheni, qui Epiſcopatum Moguntinum tunc pignoris jure tenebat, & Land-Gravium Haſſiæ latum ex eorundem compromiſſo arbitrium, in vim tranſactionis ſub ratihabitione ipſorum compromittentium conceptum, cujus verba in paſſu

7 concernente sunt: Zum Fünfften / Nachdem der Jagt halber zu
Felßberg und im Malsch Irrung zwischen der beeden Chur- und Für-
sten Ambtleuten entstanden sind; So haben die Trierische diesen
Vorschlag darauff gethan / nemlich daß unser Gnädiger Herr von
Hessen seiner angemasten Gerechtigkeit zum Felßberg mit abgelas-
senen Hunden uff der Pfaltz Seiten zu jagen abstellen / und darin
durch sich selbst und die Ambtleute keinerley Weise mehr jagen soll/
will aber S. Fürstl. Gnad. oder Deroselben Ambleute im Malschen
jagen / desselben sie aber nicht anders / dann mit Garnen / ledigen
„ Hunden / und sonder einig Hagung Stangen- oder Holtz-Abhauen
„ zu thun Macht haben / und die Pfaltz-Gräffische sich darin nun-
mehr Jagens enthalten / doch alles beeden Chur- und Fürsten / auch
ihren Unterthanen an ihren herbrachten Freyheit und Gerechtigkeit
derselbigen Wald / und den alten Verträgen darüber uffgericht / un-
8 abbrüchlich. Num verò ex tenore hujus pacti seu arbitrii firmiter
queat concludi, venationem Hassiæ Land-Gravio in dicta sylva, quam
vocant den Malschen-Wald / competere non jure territorii, sed vel
ex pacto vel præscriptione in qualitate alicujus servitutis, id postmo-
dum redempto à Moguntino Episcopo pignore, inter Moguntinos &
Hassos acriter fuit disputatum, cùm in anno 1696. super jurisdictione
& superioritate territoriali in eâ sylvâ quæstio esset suborta: Siqui-
9 dem Moguntini non solùm Civitati Bensheim proprietatem sylvæ
cum aliquali forestali jurisdictione, in quantum pro conservatione li-
gnorum foret necessaria, sed etiam suo Archi-Episcopo omnem reli-
quam jurisdictionem forestalem & jus territoriale in eâdem assere-
bant, inter alia, quæ sequuntur, argumenta etiam huic illationi inni-
tentes, quòd ipsa illa restrictio, quâ Land-Graviis Hassiæ non liceret
vel proprietariis liberum sylvæ usum prohibere, vel ligna ex eâdem
pro expandendis & conficiendis operculis cædere, esset infallibilis no-
ta venationis non ex jure territorii, sed alio speciali titulo competen-
10 tis, saltem in modum servitutis. Plura iidem adminicula allegabant,
& quidem præcipuè, quòd in anno 1424. inter Conradum, Archi-
Episcopum Moguntinum, & Johannem, Comitem Cattimelibocen-
sem (qui Comitatus posteà ad Land-Gravios Hassiæ devenit) fuisset
transactum de divisione ejus sylvæ, juxta illam descriptionem in fini-
11 bus Civitatis Bensheimensis sitæ. Verba transactionis sunt: Auch
sollen

sollen Wir (Graff Johann) und Unsere vorgenannte Erben keiner- »
ley Recht oder Forderung haben zu allen Wälden / also weit als die »
Gemarckung von Bensheim gehet / usgeschieden den Wald / genant »
der Malschen. Denselben Wald nun / umb Frieden und Unser bee-
den Bestens willen / getheilt han / alsdann die Theilung und Son-
derung untersteinet ist / und soll solcher Theil gegen
Bensheim zu / wie der jetzund mit seinem Begriff abgeschieden und
gesondert ist / nun förtmehr zu ewigen Zeiten und Tagen / Unsers »
Gnädigen Herrn / seinen Nachkommenen und Stiffts obgenant / »
und der Seinen von Bensheim seyn und bleiben. So soll der ander
Theil gegen Zwingenberg und Urbach zu gelegen / mit allem seinem
Begriff / wie die von Unsers Gnädigen Herrn Theil abgesondert, »
und unterschieden ist / Unser / Unser Erben / die dann zuzeiten Zwin-
genberg und Urberg mit ihren Zugehörungen / von ihme / seinen »
Nachkommenen und Stifft / zu Lehen haben und tragen ihm förter
seyn und bleiben / und jegliche Parthey solle nun förter mit ihrem
Theil des Walds thun / leisten und gewähren als mit andern ihren »
Gütern / und auch die beforsten / hägen und verbieten / nach allem ih- »
rem Willen und Besten / unverhindert und ohne Wiederrede der an-
dern Partheyen rc. Porrò ex parte Moguntinorum provocabatur ad 12
lapides finales, quibus pro distinctione limitum literæ initiales Civita-
tum ac pagorum essent insculptæ, B. A. H. significatione suâ Civi-
tatem Bensheim, pagos itidem Alßbach und Hochstädt denotantes.
E contra Hassiaci, Civitati Benshemensi duntaxat vel proprietatem 13
sylvæ, vel saltem jus aliquod lignandi in parte ad eam spectante con-
cedentes, pro tuitione Superioritatis territorialis etiam in Benshei-
mensium parte, admodùm conati sunt evertere prædicta sibi opposita
argumenta, respondentes ad 1. Copiam arbitrii nil valere, nisi ori- 14
ginale produceretur, idq; etiam sub ratihabitione esse conceptum, ac
ideò de eâdem subsecuta oportere doceri: Insuper illud continere re-
strictionem validitatis tantùm eò usq;, donec pignus foret redemptum,
atq; propterea, quòd redemptio illa facta esset, jam dudum evanuisse:
aut si adhuc valeret, potiùs ex hoc ipso, quando de resecatione jurium,
quæ aliàs solummodò venationi ex territoriali superioritate compe-
tenti essent connexa, expressè cautum fuit, argui venationem talem
quæ juri territoriali inniteretur, quippe quòd venationi aliunde, instar

 ser-

servitutis, competenti talia jura haud cohærerent, neq; opus esset de iisdem non utendis specialiter pacisci, nisi forsitan cum ipsa venatione etiam talia jura forent præscripta aliove speciali titulo quæsita, de qualibus verò momentis, ut in cassatione eorundem fuisset necessarium, nul-
15 la fieret mentio. Ad 2. non apparere de originali, quod in eventum de proprietate sylvæ foret interpretandum, aut si ulteriùs quid, quod ad jurisdictionem spectaret, in eo contineri judicaretur, id ad observantiam nunquam fuisse deductum, verùm Hassos in continuâ jurisdictionis & superioritatis possessione permansisse, adeò quidem ut ipse Senatus Bensheimensis quandoq; requisierit Land-Gravium Hassiæ, ut vellet cognoscere de damno in sylva sua sibi dato, nominatim quidem taxatio-
16 nem ejus damni petendo &c. Ad 3. Lapidibus istis vel certam aliquam minimam sylvæ partem, de qua fieret mentio in §. subsequenti præfati arbitrii de anno 1525. vel privatorum jura proprietatis, lignandi &c.
17 terminari. Ulteriùs quoq; Hassiaci intentionem suam stabilire studuêre ex reservato aliorum plurium utriusq; partis jurium, item ex concessione viæ s. itineris in sylvam, quæ Bensheimensibus specialiter in sæpe dicto arbitrio esset facta. Sed adhuc lis pendet indecisa.

## §. II.

1 PAri ratione, quâ pro expandendis retibus ligna succidere venationum domino certo modo permittitur, eidem quoq; fas est pro captura ferarum cingere sylvam venatoriam, succisis in eum usum ex ipsa illa sylva lignis, si nimirum vel gaudeat jure forestali, vel ea facultas simul cum jure venandi esset præscripta, *Gail. 2. obs. 68. n. 7. Cost. de quot. & rat. quæst. 78. n. ult. Besold. part. 1. consil. 3. cap. 4. tit. 4. n. 12. Klock. de*
2 *ærar. lib. 2. c. 2. n. 44. & seq.* Quam tamen sylvarum cincturam non aliter quidam admittunt, nisi quatenus fieri possit absq; præjudicio alterius juris, v. g. pascendi &c. *v. Wehner. observat. pract. voc.* Forst-Recht. *vers. Contrarium igitur. & seq. Wurmser. Exerc. jur. publ. 3. quæst. 11.* itemve sine damno proprietarii, adeoq; saltem propriis venationum domini lignis & sumptibus, *Knipschild de oblig. vasall. erg. dom. p. 2. q. 1. n. 142. 143. & de jurib. ac priv. Civit. Imp. lib. 2. c. 7. n. 53. 54. 55. Naurath. tr. de ratiocinar. §. 93. pag. 380.* atq; eâ moderatione ne ipse proprietarius in suo dominii usu lignandi, pascendi, &c. impediatur,
3 *Frid. Mindan. de process. mandat. & monitor. lib. 2. c. 41. n. 1.* Neq; forsitan

ſitan alienum erit ſuaſiſſe venationis domino, ut pro modo latitudinis ſylvæ unam pluresve portas ligneas conſtituat, quas proprietarii, itemve pecorum paſtores, quoties eas lignandi, paſcendi, vel alterius uſus gratiâ aperiiſſe contigerit, rurſus claudere ſub pœna & damni reſarciendi lege habeant opus. Iis autem prædictis caſibus, ubi ſylvam cin- 4
gere venationum domino licet, utut dominus eam alii locâſſet ſub lege ne redemptor iſtam cingeret vel alii cingere permitteret, non poterit redemptor eum, qui jus venandi habet, cingere prohibere, nec ipſe, ſi cingere permiſit, ex locato tenebitur, velut aliàs conveniri poſſet, ſi cuidam alii cingere permiſiſſet aut operam non dediſſet, quò minùs cingeretur *l.29. ff. locat.* Etiamſi enim redemptor obligatus ſit 5
non ſolùm ratione culpæ, quâ eum non prohibuit, quem caſu vidiſſet ſylvam cingere, ſed etiam de ea, quâ non curavit & operam dedit, aut ſylvam cuſtodivit, quò minus cingeretur, *argum. ſaltem d. l.29. locat. ceu in quâ aliàs cingere eſt arborem deglabrare.* tamen omni culpâ vacat, 6
qui ſcit, at prohibere non poteſt, *l. 50. ff. de* R.I. nullumq; crimen patitur is, qui non prohibet cùm prohibere nequit, *l.109. ff. de* R.I. aut per naturam vel legem prohibere non licet, *l.135. eod.* ſicuti nullâ lege licere poteſt prohibere eum qui facere jus habet, *arg. l.55. l.61. l.151. ff. eod.* Cœterùm tralatitium eſt, quòd eo ipſo ligneo vel lapideo ban- 7
ni ferini ſepimento, quo ſylva aut pro captura ferarum, aut pro iisdem in ſylva continendis circumſepta & clauſa eſt, videantur jam feræ occupatæ, aliiq; ab earundem captura & occupatione prohibiti, utut alicubi vetus cuiq; venandi libertas adhuc conſtaret, *v. Beſold. part. 1. conſ. 16. n. 4. 5. & ſeq.*

## §. III.

SImiliter domino venationis non eſt denegandum, quò minus hy- 1
bernis temporibus, dum omnis terra glacie & nive obducta eſt, cædat paucas quasdam arbores, quarum cortices & germinantes rami feris præbeant pabulum: Multò potius eidem conſtat facultas proprie- 2
tarium ſylvæ aut lignationis poſſeſſorem obligare, ut arbores, quibus ad ædificandi vel alium uſum opus habet, cædat opportunis temporibus, quorum obſervatione futurum ſit, ut ferarum ſuſtentationi ſuccurratur, quo facit ordinationis Marburgenſis ſylveſtris, artic. 11. Sollen die Beambten und Förſter die Quartal mit den Unterthanen

in

in Anweisung Holtzes halten/ damit die Gegen-Register desto besser gehalten können werden/ als nemlich das erste Quartal im Januar. „da dann die Leute darzu müssig/ und dem Wildpret zu gutem kompt/ „daß es sein Geäß an dem Mooß und Knopffen haben kan.

## §. IV.

1 Consequitur inde, venationis dominum non posse à proprietario prohiberi, quò minus sylvam venatoriam ingrediatur, quemadmodum olim ea prohibitio poterat licere, §. 12 & 14. *Inst. de rer. divis. l 3. §. 1. l. 5. §. 3. ff. de acquir. rer. domin. Cæpoll. de servit rustic. præd. c. 21.*
2 *n 2 & 3.* nec etiam, ut non in sylva fossas aprorum causâ, aut aliud quid pro commodo venationis exercitio perficiat, *l. 28. ff. ad leg. Aquil. Cæpoll. d. loc.*

## §. V.

1 Omnibus his casibus, ubi ejusmodi facultas in sylva venatoria vel jure foresti vel alio titulo competit, moderatè agere debet venationum dominus, & jure suo ad eum modum uti, quem vel pactum aut possessio, vel sustentationis ferarum necessitas exegerit, ut, quantum absq; sui juris venandi præjudicio fieri potest, dominus sylvæ non lædatur, *l. 61. ff. de R I. l. 24. ff. de servit. præd. urb. Cæpoll. d loc. Frid Mindan. de process. mandat. & monit. lib. 2. c. 41. n. 1. Myler. de Princip. &*
2 *Stat. Imp. part. 2. c. 73. §. 13.* Unde monendus & jubendus est in cinctura sylvæ debitam servare moderationem, quâ venationi quidem pro necessitate, usuve consueto aut convento sit consultum, at ita, ne etiam proprietarius alteriusve juris, veluti lignandi, pascendi, glandium &c. possessor in usu sui dominii vel juris ultrà istum modum impediatur,
3 *Frid. Mindan. d. loc.* quod facilè futurum est, si pro modo magnitudinis sylvæ una pluresve portæ ligneæ constituantur eâ lege, ut sylvarum possessores pecudumq; pastores, quoties lignandi, pascendi, alteriusve competentis usus causâ portas aperiisse contigerit, easdem rursus occludant, aut eam diligentiam negligentes pœnam luant arbitrariam unà cum resarcitione damni, quod venationis domino exinde es-
4 set illatum: Si itidem venationis dominus caveat, ne absq; urgente necessitate, ex mera fortè in dominum sylvæ invidia, jure suo abutatur, aut immoderata lignorum succisione proprietario alteriusve juris posses-

possessori nimis noceat, præsertim illic locorum, ubi lignorum nulla foret abundantia: Si quoque curet ut non facilè ipsæ arbores, in pri- 5
mis adhuc aliis usibus idoneæ, cæ dantur, verùm duntaxat opportuno tempore rami; aut ut hi ipsi solummodò incurvatione quâdam intexantur & conjungantur, crescendo cincturæ aut sepis loco futuri: Si porrò provideat, ut id sepimenti debitâ reparatione conservetur, neq; 6
quotannis aut quoties libet, lignis sublatis novum fieri opus sit; aut si istud vetustate aliove casu rumpi contingat vel collabi, ut ligna relinquantur sylvæ domino, ceu cujus lignorum dominium non sit penitus, etiam quoad alios venationibus non necessarios usus, sublatum aut alteri concessum, sed duntaxat certus lignorum usus permissus & effectus dominii aliquantisper impeditus: Si denique, quando arbores 7
pro pabulis ferarum succidere necessitas postulat, cædat inutiles, pro aliis usibus haud commodas, aut saltem ramos; itemq; paucas, non superfluas, in extremâ duntaxat necessitate, si frigore longum tempus durante nullum aliunde pabulum feræ possent quærere, nec aliter earum conservatio obtineri, relictis itidem post ferarum pabulationem lignis ad usum sylvæ domini. *Conf. Meurer.* Jagt-und Forst-Recht/ *p. 2. quæst.* Ob der zu jagen auch zu hagen habe? *Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht. *p. 2. c. 21. n. 66.* Sic erit, ut eò minùs venationum do- 8
mino neganda sit talis potestas, quò magis possessori sylvæ non magnum inde accedit detrimentum, *v. Miscell. jur. quæst. 2. & 3.* propter- 9
eaque convenit, sententiam illorum, qui venationis domino omnem eam facultatem denegant, *v. Klock. tom. 1. consil. 29 n* 480. 481. *Myler. d* § 13. *in f.* explicare de casu, ubi nimio abusu valdè nocitum foret proprietario alteriusve juris domino.

## §. VI.

QUamvis verò etiam aucupium, atque sub eo apium sylvestrium 1
emolumentum, accenseatur juri forestali, *Myler. d. c.* 73. § 10. *Knipschild de obligat. dom. & vasall. p. 2. q. 1. n.* 148. *& de jurib. ac privil. Civit. Imper. lib. 2. c. 7. n* 61. non tamen eò porrigenda venationum domini potestas est, ut vel avium in nidis capiendarum vel apium consequendarum causâ cædat arborem aliove modo corrumpat. *Meurer.* Jagt-und Forst-Recht/ *part. 1. tit.* Kein Baum von der Mispel oder Vogel-Nester wegen abzuhauen. & part. 3. tit. Von Eigenschafft

der Immen. Seckendorf. Teutsch. Fürsten-Staat *p.* 3. *c.* 3. *Regal.* 6. §. 10. *verb.* Mit Abhauen der Bäumen/darauff Mispel/Vogel-Beer und Vogel-Nester gesucht werden. *add. supr. h. Class.* 4. *Sect.* 1. §. 2. *n* 4.
2 cùm exiguum hoc & ad decus Reipublicæ non tantoperè conferens emolumentum haud immeritò cedat illi, per quod utilitati publicæ
3 magis est consultum, *v. supr. Class.* 2. *Sect.* 2. §. 13. *n.* 13. ut & ideò, si alicubi magna esset lignorum inopia, pro modo istius indigentiæ ex ratione publicæ necessitatis jure prohibeatur venationum dominus ab omni, quæ pro commodo earum exercitio aliàs foret concessa, lignorum succisione desistere, ceu quia major sit necessitas lignorum quàm ferarum, aut saltem cincturæ seu exterioris sepimenti, sine quo bannum ferinum nihilominus potest consistere, utut forsitan non tam foret proficuum quàm in sylvâ cinctâ & sepimento conclusâ. *d.* §. 16. *n.* 13. *Sect.* 2.

§. VII.

1 QUemadmodum præter venationis causam aliæ quoq; occurrunt publicæ necessitatis vel utilitatis rationes, ob quas alienas arbores cædere, maximè pretio interveniente, permissum, *v. infr. Class. XI.*
2 *Sect.* 1. §. 9. ita è contrario, si nulla publicæ utilitatis causa subsit, haud cuiquam licere existimo ex aliena sylva cædere ligna, utut pretium seu æstimationem eorum obtulerit, *v. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht/
3 *p.* 2. *c.* 21. *n.* 25. multò minus absq; pretio tale quid in aliena sylva peragere fas est, etiam integræ Civitati aliive universitati sub obtentu publicæ lignorum indigentiæ, *v.* Rechtlich Bedencken *de jur. grutia ap. Lipold. opusc. jurid.* §. 10. *pr.*

# SECTIO VIII.

## De obligatione dominorum lignandi similiumve jurium erga dominum sylvæ.

§. Unic.

1 CUncti prædicti lignationum similiumve jurium in sylva domini omninò obligati sunt & obstricti omne sylvæ damnum præcavere, aut si incendium vel aliud quodvis immineat seu contingat, id sylvarum Præfectis renunciare, & suâ quoq; operâ omni

modô

modô periculum avertere ſub pœna amiſſionis aut certè ſuſpenſionis juris ſui, *v. Seckendorf. cit. c. 3. Regal.* 6. §. 8. *ubi ita*: Es seynd auch sol- 2
che Holtz-Berechtigte nicht weniger / als die / welche die Jagten oder Trifften in der Herrschafft Wälden haben / in Fällen / da etwa eine Feuers-Brunst in Wälden entstehet / schuldig nicht allein solche den Beambten und Forst-Bedienten treulich anzuzeigen / sondern auch / da sie sonsten dazu erfordert würden / mit zu löschen und gegen den Schaden zu arbeiten: Die es aber vorsetzlich unterlassen / denen wird nach befundenen Umbständen ihr auff den Wäldern gehabtes Recht gäntzlich versperret.

# SECTIO IX.

## De poteſtate hoſtium in arbores alienas tempore belli.

§. Unic.

NOn tam aliquod ſuccidendi jus, quod ex tacitâ vel expreſsâ 1
voluntate domini dependeret, conſtitutum, quàm aliunde licentia deſcendere videtur, quando hoſtis tempore belli non quidem frugiferas, ſed infrugiferas arbores impunè dejicit ad ædificandam munitionem contra propugnaculum, quod obſidione preſſurus eſt, *Deut. c.* 20. *v. pen. & ult. Judic. c.* 9. *v.* 48 *&* 49. imò etiam quando 2
arbores pomiferas absq; peccato cædit, ſi bellum in pœnam nequitiæ & impietatis hominum à Deo eſſet decretum, 2. *Reg. c.* 3. *v.* 19. *&* 25.
Aſt & hiſce caſibus ſubeſſe quandam tacitam voluntatem domino- 3
rum arborum, apparebit *infr. h. Claſſ.* 4. *Sect.* 18. §. 38. *&* 39.

# SECTIO X.

## De Jurisdictione militari in aliena arbore exercitâ.

§. Unic.

POrrò aliundè, quàm ex ſpeciali à domino conſtituto jure prove- 1
nit, quando judices militares etiam extranei, in alienis territoriis, ſuſpendi curant milites delinquentes in qualibet ſibi obviâ arbore: Quamvis enim regulariter dominus acceſſum ad ſuam ar- 2
borem,

borem, & ne alius se invito in ea quid peragere possit, jure prohibeat, §.12. *Instit de rer. div.* dominusq; territorii haud ferre cogatur, ut alius in suo territorio quid statuat vel exerceat, quod ad Jurisdictionem per-
3 tinet, *v Miscell jur. quæst.6.* tamen contra hæc communia privati publiciq; juris principia ob certas causas specialiter est receptum, ut territorium Ducis militiæ ibi fingatur esse, ubi est exercitus, *Knich. de jur.*
4 *territ. c.4. n.53.* Milites ubivis terrarum de criminibus militum cognoscunt, statuunt, exequuntur: Ipsorum tribunal campus apertus; patibulum quævis terræ arbor est: Non disputat aut multùm solicita jurisdictio militaris est de territorio, de loco exequendi, de supplicii instrumento, sed absq; omni judiciorum strepitu proclamat, knüpfe auff/ *quamlibet orbis arborem pro territorio habeo*: quod aliàs alio sensu de privilegiato judicio Westphalico asserunt, *v. Lampad. de Republ.*
5 *Rom. Germ. p.3. c 17. §.2.* Ast inde, ceu ex speciali & quasi privilegiato permissu arbor non induit qualitatem instrumenti suppliciorum, & ergò ejusmodi actus suspendii in præjudicium domini territorialis aut jurisdictionis allegari nequit; multò minùs arboris domino de proprietate quicquam decedit, ceu cui etiam alia ulla jurisdictio, circa arborem quoquo modo occupata, nihil foret nocitura. Eoq;
6 porrò referendi sunt actus ejus supplicii, quo reus duabus grandioribus ferè ad terram usq; incurvatis arboribus manibus pedibusq; alligatus, arboribus sursum resilientibus, in diversas partes discerpebatur, *v. Martin. Myl. hort. philosoph. c.1. pag.83.*

# SECTIO XI.

## De facultate excidendi tempore pestis arbores ædibus vicinas.

### §. Unic.

1 EX ratione quidem publicæ utilitatis, at non instar perpetui alicujus juris, verùm eventualis licentiæ, proficiscitur, si quod Medico-Politicus cuilibet homini & incolæ suadet, ut tempore pestis eligat habitationem, quæ hortos, sylvas, aliave arboreta adeò prope non habeat, eò quòd aëre venenis infecto arbores, præsertim eæ, quæ suâ naturâ tetros vapores ac caligines solent exhalare, fomitem

& fe-

& semen pestibilis morbi facilè concipiant aut conservent, *Zach.quæst. Medic. legal.lib.3. tit.3. quæst.4. n.7. junct. lib.2. tit.2. quæst.XI. n.11. Naurabt. de vit. & mort. hom. theor.*33. nunc etiam toti civitati con- 2
sulere liceat, ut vicinos hortos, sylvas, arboreta, ad eam præsertim urbis partem, unde venenosi spirant venti, excidere permittendum sit ad præservandam à contagione civitatem, faciendâ refusione damni ex 3
publico, sicut & eo casu, ubi arbores vicinæ propugnaculis permittuntur excidi, de quo posteriori casu latius dicere anticipavi, *Class.2. Sect.3. §.5. & seq.*

# SECTIO XII.

## De aliis quam lignandi aliorum juribus, quibus arborum domini facultas restricta est.

### §. Unic.

HUcusque demonstravi, quomodo arborum dominii effectus 1
limitatus sit per ipsa aliis constituta lignandi & succidendi jura; reliquum nunc est perspicere, quomodo arborum domini facultas restrictionem patiatur per talia aliis quæsita jura, quæ non quidem in ipso usu lignandi aut succidendi, sed in aliâ quâvis sylvæ vel arboreti aut arborum commoditate consistunt, sive eadem pactis aut præscriptionibus sint acquisita, sive ex ratione publicæ utilitatis aut necessitatis ita competant.

# SECTIO XIII.

## De lignis à fundo exceptis seu reservatis.

### §. I.

INter talia jura, de quibus Sect. præced. dixi, primò se offert pactum, 1
quo in venditione fundi, aut in divisione pomariorum hæreditariorum, specialiter excipiuntur ligna ibi sata vel plantata, aut etiam saltem arborum fructus, *v.supr.Class.3. Sect.1.§.2.n.2.& Class.4.Sect.3. §.9.n.2.& 4.* ceu quo pacto efficitur, ut dominus fundi eo usq;, donec arborum exceptio vel reservatio durat, succidendi usu sit frustratus. Excepta verò ligna etiam tunc videntur, quando venditor omnem 2

fundi fructum excepit, *l.*40. §.4. *ff. de contrah. empt.* & ligna ſunt talia, quæ in fructu reputantur, *l.*10. *& ſeq. ff. de uſufruct. add. ſup. Claſſ.*4.
3 *Sect.*5. §.1. *& ſeq.* Secus foret, ubi duntaxat *manu ſata* quis reſervâſſet, quia magis ea quæ ſingulis annis quam quæ in perpetuum, ut vites aliæve arbores, ſeri ſolent, excepiſſe videtur, *l.*80. *ff. de contrah. empt.*
4 Cœterùm an excipiens arborem, ſi illa poſteà cadat & rurſus è radice pullos emittat, etiam hos excepiſſe dicendus ſit, remiſſivè quidem tradit Cœpoll. *de ſervit. urb. præd. c.*81. *n.*16. ſed brevi negotio decidi quæſtio poteſt ex iis, quæ dixi ſupra *Claſſ.*3. *Sect.*3. §.6. *n.*5. *&* 6. *Claſſ.*3. *Sect.*5. §.6. *n.*7. atq; etiam per adhibitam diſtinctionem, quâ vel venditor excepit arborem, quæ poſteà cecidit aut ab ipſo inciſa eſt & rurſus è radice pullulavit, propter fructus, quos arbor ferret, ut tunc, quæ arbor è radicibus pullulavit, exceptione contineatur, ſitq; venditoris, quaſi tunc ipſum ſolum, quoad radices arboris ſe porrigunt, videatur exceptum: aut verò venditor excipiendo intentavit habere ſaltem ligna, ut tunc nova arbor non excepta, ſed emptoris eſſe cenſeatur, *Jaſon. in l. Si fundum ſub conditione.* 81. §. *Qui fundum.* 3. *ff. de legat.* 1. *num.*17. *&* 18. *fol.*120. *col.*2. *& in l. jus civile. de juſtit. & jur. num.* 14. *fol.*12. *col.*2. *Diether. ſupplement. Beſold. voc.* Holtz.

§. II.

POſt hæc incidit in quæſtionem ſervitus, *ne luminibus officiatur*, num ſcilicet, ſi hæc cuipiam ex pacto, aliove titulo debeatur, alter verò ſuccidat aut deponat arboris ramos, ut locus quondam opacus cœperit ſolis eſſe plenus, videatur contra ſervitutem feciſſe, plus æquo lumen augendo? Certè, cùm ſervitutis finis non ſit alius, quàm ne umbroſitate quâdam locus fieret opacus, non verò tale quid, ſed potius plus debito luminis præſtiterit, qui ramos arboris depoſuit, nihil factum videri poteſt contra ſervitutem, *l.*17. §.1. *ff. de ſerv. urb. præd.*

# SECTIO XIV.

## De arboribus finalibus.

§. I.

1 SEquuntur arbores pro limitibus & terminis agrorum ac territoriorum conſtitutæ, Mahl-Bäume / Lag-Bäume / §.6. *Inſtit. de offic. Judic. Treutler. vol.*1. *diſp.*19. *th.*5. *lit.* a. *Struv. Synt. Civ.*

*Exerc.*

*Exerc.* 14. *th.* 55. *Ex.* 41. *th.* 19. Alii eas vocant terminales, quod pro 2
terminis & finibus observentur, *v. Paul. lib. sent. tit.* 22. Olim dicebantur antemissæ, quæ in cæsura relinquendæ erant, item peregrinæ, fi- 3
nales, *Calvin. Lexic. voc. Arbor. Oetting. de jure limit. lib.* 1. *c.* 18. *n.* 13. *ibiq; lit. m.* Tales arbores, ut earum peculiaris qualitas, ipsæq; ab aliis 4
arboribus queant dignosci, notari placuit per incisionem crucis alteriusve signi, *Melon. thes. jur. feud. civ. & crim. tit.* 43. *n.* 10. & 16. veluti etiam fieri consuevit perforatione in medio crucis incisæ, daß in die Mitte des einzehauenen Creutzes ein Loch gebohret werde entweder nur auff eine oder uff beede Seiten des Baums / oder wann sich die Gemarckung zur Seiten wendet und nicht gerad vor sich gehet / dan ein Eck-Loch gemacht werde / nachdem daß die Gemarckung zu einer oder beeden Seiten gerad oder abwerts gehet. Unde appellantur 5
Lochen / Loch-Bäume. *v. Oetting. d. c.* 18. *n.* 13. *Besold. thes. pract. voc.* Lochen / Loch-Bäume / Loch-Reisse. Item voc. Marck / Marcksteine. *Ditherr. & Fritsch. supplem. Besold. voc.* Lochen / Loch-Reisse / Loch-Bäume. Hujusmodi signa, cùm per incrementa arborum fa- 6
cilè evanescant aliovè modo corrumpantur, necessum est ut eadem sæpius, minimùm singulis quinquenniis, renoventur *Oetting. d. c.* 18. *n.* 17. *Besold. d. loc.* quâ renovatione, itemq; si eligantur arbores ab 7
aliis magnitudine, ramositate aliisve notis discrepantes, eæq; simul describantur ex ratione situationis, vicinarum circumcirca arborum, aut similibus signis, haud ægrè obviam iri poterit iis rusticorum fraudibus, quas metuit Montan. *de finib. c.* 19. *n.* 4. quòd scilicet parte alterâ absente ejusmodi foramina pro lubitu queant incidere. Meliùs tamen 8
erit factum, si non solùm singulis annis, bienniis vel trienniis, fines inspiciantur atq; ejusmodi signa renoventur, sed insuper prope arbores finales ponantur etiam lapides terminales, *v. Ordinat. forest. Johannis Friderici, Ducis Brunsuicensis & Lüneburgensis, de anno* 1678. *cap.* 1. §. 4. 5. 7. 8.

## §. II.

1 EAndem qualitatem habent sepimenta ex inclinatis & invicem ingestis fruticibus tenellisve & incurvatis arboribus plantata, Lebendige Hägs oder Zäune / *Oetting. d. c.* 18. *n.* 18. si nimirum illæ arbores in ipso confinio, nullo relicto spatio, sint positæ & utrinq; incurvatæ; aliàs addendum foret spatium, quod pro cujusq; loci consuetu-

dine

dine relictum eſt, dum ſepes viva ab altero in ſuo fundo plantabatur,
2 *v. ſupr. Claſſ. 2. Sect. 3. §. 11. n. 6. & §. 13. n. 2.* ac proinde facile eſt judicare de quæſtione, num ſepes contineantur & menſurandæ ſint in ven-
3 ditione fundi, *Coſt. de quot. & rat. quæſt. 46. n. 5.* Porrò aliquando integra ſylva pro limite eſt, præſertim territoriorum, qualis fertur Cheruſcos à Suevis & hos ab illis non modò diſtinguere, ſed etiam, inſtar cujusdam munimenti impedire, ne vel hi illis vel illi his hoſtilibus incurſionibus exiſtant moleſti, *v. Joh. Philipp. à Vorburg. hiſt. Rom. vol. 1. pag. 12.* nec non talis limitanea ſylva conſpicitur in diſtrictu Haſſiæ Blanckenſteinenſi, prope pagum Weidenhauſen quæ putatur antiquus terminus fuiſſe territoriorum Haſſiæ & Naſſoviæ, in exigua latitudine ſe longitudine per ambas Haſſiæ præfecturas Blanckenſtein &
4 Breidenbach, extendens. Hodie eadem in communi ſylvæ qualitate ad Principes Haſſiæ pertinet, poſtquam fines territorii Haſſiaci quadantenus adaucti ſunt, ut vel ſoli præfecturæ Blanckenſteinenſi augmentum ſex pagorum (qui à ſituatione & quòd fortè peculiare Scabinatus judicium olim retinuerint, veniunt nomine des Ober-
5 Gerichts) acceſſiſſe fama ſit. Nomen adhuc tenet Land-Wehr/ quod vocabulum communiter ſignificat incluſionem vel clauſuram quandam finium limitumq; territorii, indeq; etiam ipſum territorium, jurisdictio, marcha, limites, foſſæ, fines, diſtrictus, & ſimilia ſuo modo promiſcuè uſurpantur, ac itidem quandoq; ſynonymiam important Germanicæ voces Land-Wehr / Land-Grabe / Land-Stein / Land-Gräntz / Marck / Bezirck / Gräntz / Gebiet / Grund / Zaun / und Boden. Meichsner. tom. 3. deciſ. 33. n. 74. Diether. ſupplem. Beſold. voc. Land-Wehr.

## §. III.

1 NOn abſimili terminali ſylvâ, quam itidem die Land-Wehr appellitare ſolent, diſtinguuntur à ſe invicem territorium Haſſiacum & Hanovicum prope urbem Haſſiacam Ober-Rosbach & Hano-
2 vicam Rodheim in Wetteravia. Cùm verò de eadem hæc vertatur, nec dum ſopita ſit, controverſia, utrum parti utriq; ſit communis, an verò, ſicut ex parte Comitis Hanovici prætenditur, territorii fines in ejusdem ſylvæ extremitate ita ſint intelligendæ, ut tota ea ſub territorio Hanovico includatur, melius forſitan erit factum, ſi pennam meam

non

non ultra hic porrexerim, nisi ut pro informatione causæ, & modi probationis finium demonstrandi ergò, huc transscribam extractum meæ desuper conscriptæ relationis, quando non olim ejus causæ per ocularem inspectionem inquisitio mihi erat commissa. Tenor relationis sic habet: Andern Morgens / als den 31. Martii seynd Wir an dem streitigen Gräntz-Ort zusammen kommen / und zwar in der geraden Strasse / so von Ober-Roßbach / durch und neben Rodheim hin bey Nieder-Eschbach vorbey auff Bomes und Preunesheim gehet / allwo die Gräntz zwerch über oder durch die Strasse hin ziehet. Der Streit aber bestehet kürtzlich darin / daß man Hanauischer Seiten die Land-Wehr / wodurch die Gräntz geschieden wird / für sich allein halten und deren Communion nicht zustehen will. Rationes ihr Seits waren (1) die auff der Seiten nach Roßbach zu befindliche Steine / (2) alte und neue Gräntz-Gänge / (3) daß der Grabe / den man disseits anziehen thäte / kein Gräntz- sondern ein Wiese-Grabe / und dahero nicht allenthalben erscheinlich / auch jedesmal von den Rodheimern allein uffgeworffen / ingleichem von denselben allein das über solchen Graben in der obgedachten Strasse gehende höltzerne Brückchen gemacht und reparirt worden wäre. Hiergegen wurde denen Hanauischen vorgestellt und resp. auff ihre argumenta geantwortet: (1) Die augenscheinliche apparentz der Land-Wehr: Gestalten zu beeden Seiten des Grabens gantz alte starcke Eich-Bäume in rechter stracker serie vorhanden / und der Grabe aller Orten in der Mitte zwischen denselben befindlich / so gar daß an etzlichen Orten / wo die Gräntz per lineam obliquam ziehet / solches dennoch fort und fort durch das gantze Feld / wo ausser solchen Bäumen im geringsten keine Waldung oder Gepüsch vorhanden / continuirt, mithin klar zu sehen / daß solche Eich-Bäume zu beeden Seiten des Grabens in rechter Ordnung mit Fleiß zu solchem Ende gesetzt gewesen / und noch diese Stund die Figur einer rechten Land-Wehr repræsentiren. Die Hanauische / welche solche Land-Wehr und Gräntz-Scheidung / auch an den Orten / wo sie per obliquam lineam ziehet / nicht negirt / doch solche auff die jenige Reihe der Bäume so zur Roßbachischen Seiten stehen / und zwar noch mit Einziehung auch solcher Reihe Bäumen zur Rodheimischen Gemarckung / deuten wolten /

suchten zu dem Ende allerhand Behelff herfür / als nemlich der Grabe zwischen den Bäumen schnitte sich an etlichen Orten ab / daß nichts darvon zu sehen: Item, an theils Orten stünden nur auff einer Seiten Bäume: Ferner an etzlichen Orten wären viele Bäume aus der Ordnung / bald mitten im Graben / bald nebenst denen in extremitate des Grabens befindlichen / noch mehrere etwas weiter davon abstehend rc. Es wurde ihnen aber gezeiget / daß an denjenigen Orten / wo der Grabe verwachsen und eingefallen / gleichwol noch einige Thälen / und darab zu sehen / daß vorhin der Grabe durchgehends gewesen; Ingleichem wurde ihnen an denen Orten / wo nur zu einer Seiten Bäume vorhanden / auff der andern die Stümpffe von abgehauenen und verfallenen Bäumen gewiesen / anbeneben dargestellt / daß andere ausser der Ordnung in der Mitte des Grabens und abwerts dessen extremitäten / nicht durchgehends / sondern an wenigen Orten gestandene alte Bäume / ex radicibus arborum finalium vermuthlich gesprossen / und weil die Land-Wehr nicht fleissig besichtigt und renovirt worden / alssofort excrescirt wären / wie ihnen dan verschiedenes noch junges eichenes Gepüsch / so aus den Wurtzeln der Gräntz-Bäume erwachsen / und da es nicht balden außgehauen werden solte / ebenfals zu starcken Bäumen excresciren würde / vor die Augen gelegt worden. (2) Ist Ihnen / den Hanauischen Deputirten / entgegen gesetzt die præsumptio communionis confinii, darwider Ihr Seits / dem Obliegen nach / noch nichts Erweißliches beygebracht worden / gestalten (3) die Steine / darauff sie sich beziehen wollen / gantz augenscheinlich blosse resp. Weg- und Güter-Steine wären / indeme deren Schneide nicht nach der Land-Wehr / herab oder hinauff / gerichtet / sondern vielmehr zwerch gestellt seyen / worzu noch käme / daß solche Steine in den Roßbacher Acker-Büchern vor Güter-Steine gantz deutlich / und zwar mit dem klaren Beysatz beschrieben wären / daß sie eine Ruthe weit eingezogen / oder abwerts von der Gräntz eben umb deswillen gesetzt worden / damit andernfalls / da nemlich solche gerade in finibus derer auff die Land-Wehr anstossenden Roßbachischen Wiesen / wie sonst gewöhnlich und billich / wären gesetzt worden / darab keine confusion oder Irrung mit der Land-Gräntz entstehen möchte. Und über das attestirten die

Roß-

Roßbacher Steinsetzer/ daß theils solcher Steinen bey ihren Zeiten vor Marck-Scheidungen zwischen den Wiesen gesetzt worden. In der That selbsten funden sich solche nicht in der extremität des Grabens zur Roßbachischen Seiten bey den Bäumen/ noch in linea recta nach solcher Land-Wehr / sondern eine Ruthe breit darvon in den Wiesen/ allesamt mit einer Zwerch-Schneide secundùm distinctionem ipsorum pratorum. Die Hanauische Deputirte befunden endlich nicht sonderlich mehr auff diesem argument, ausser daß sie noch an dem eintzigen an der obgedachten Strasse stehenden Stein Zweiffel hatten/ und dessen Hebung in Vorschlag brachten: Es wurde ihnen aber entgegen gehalten/ daß solcher Stein der Schneide nach/ so ebenfals nicht nach der Land-Wehr / weder hinauff noch hinunter / sondern zwischen der Strasse und einer Wiese nach Länge der Strasse gerichtet/ gantz augenscheinlich die Scheidung zwischen der Wiese und dem Weg constituirte/ und die Land-Gräntze umb so weniger respiciren könte/ als derselbe nicht einmal uff die zur Roßbachischen Seiten an der Land-Wehr stehende Bäume/ sondern weit darvon ab in die Wiese zöge / wan er schon seine Deutung nicht nach der äusserlichen Form und Schneide haben solte / bey welcher Bewandnüß solchen Stein zu heben überflüßig wäre / Ich auch darzu ohne special instruction nicht verstehen könte.

Das Zweyte Hanauische argument ward damit abgeleinet / daß die Gräntz-Beziehungen und resp. Gräntz-Beschreibung einseitig/ dergleichen auch die Roßbacher in contrarium hätten. Circa annum 1680. hätten zwar beede Theile die Gräntz zusammen bezogen/ und wären jeweils durcheinander/ bald herüber bald hinüber gelauffen/ doch die Herrschafftliche Bediente jeder auff seiner Seite geblieben/ und hätte Dr. Schmidt außtrucklich darbey vermeldet / der Graben zwischen den Bäumen wäre die Gräntz: Da nun etwan die Rodheimer solchen Gräntz-Zug anderst beschrieben haben möchten/ könte solche einseitige Beschreibung nichts præjudiciren.

Auff das Dritte Hanauische argument, so zum theil bereits oben seine Abfertigung hat/ ward dem Hanauischen von dem Keller Bader geantwortet / er hätte jedesmal / wann die Rodheimer den Graben zu raumen oder das Brückchen zu repariren sich allein ange-

ſuchten zu dem Ende allerhand Behelff herfür / als nemlich der Grabe zwiſchen den Bäumen ſchnitte ſich an etlichen Orten ab / daß nichts darvon zu ſehen: Item, an theils Orten ſtünden nur auff einer Seiten Bäume: Ferner an etzlichen Orten wären viele Bäume aus der Ordnung / bald mitten im Graben / bald nebenſt denen in extremitate des Grabens befindlichen / noch mehrere etwas weiter davon abſtehend ꝛc. Es wurde ihnen aber gezeiget / daß an denjenigen Orten / wo der Grabe verwachſen und eingefallen / gleichwol noch einige Thälen / und darab zu ſehen / daß vorhin der Grabe durchgehends geweſen; Jngleichem wurde ihnen an denen Orten / wo nur zu einer Seiten Bäume vorhanden / auff der andern die Stümpffe von abgehauenen und verfallenen Bäumen gewieſen / anbeneben dargeſtellt / daß andere auſſer der Ordnung in der Mitte des Grabens und abwerts deſſen extremitäten / nicht durchgehends / ſondern an wenigen Orten geſtandene alte Bäume / ex radicibus arborum finalium vermuthlich geſproſſen / und weil die Land-Wehr nicht fleiſſig beſichtigt und renovirt worden / alſofort excreſcirt wären / wie ihnen dan verſchiedenes noch junges eichenes Gepüſch / ſo aus den Wurtzeln der Gräntz-Bäume erwachſen / und da es nicht balden außgehauen werden ſolte / ebenfals zu ſtarcken Bäumen excreſciren würde / vor die Augen gelegt worden. (2) Jſt Jhnen / den Hanauiſchen Deputirten / entgegen geſetzt die præſumptio communionis confinii, darwider Jhr Seits / dem Obliegen nach / noch nichts Erweißliches beygebracht worden / geſtalten (3) die Steine / darauff ſie ſich beziehen wollen / gantz augenſcheinlich bloſſe reſp. Weg- und Güter-Steine wären / indeme deren Schneide nicht nach der Land-Wehr / herab oder hinauff / gerichtet / ſondern vielmehr zwerch geſtellt ſeyen / worzu noch käme / daß ſolche Steine in den Roßbacher Acker-Büchern vor Güter-Steine gantz deutlich / und zwar mit dem klaren Beyſatz beſchrieben wären / daß ſie eine Ruthe weit eingezogen / oder abwerts von der Gräntz eben umb deswillen geſetzt worden / damit andernfalls / da nemlich ſolche gerade in finibus derer auff die Land-Wehr anſtoſſenden Roßbachiſchen Wieſen / wie ſonſt gewöhnlich und billich / wären geſetzt worden / darab keine confuſion oder Jrrung mit der Land-Gräntz entſtehen möchte. Und über das atteſtirten die

Roß-

Roßbacher Steinsetzer/ daß theils solcher Steinen bey ihren Zeiten vor Marck-Scheidungen zwischen den Wiesen gesetzt worden. In der That selbsten funden sich solche nicht in der extremität des Grabens zur Roßbachischen Seiten bey den Bäumen/ noch in linea recta nach solcher Land-Wehr / sondern eine Ruthe breit darvon in den Wiesen/ allesamt mit einer Zwerch-Schneide secundùm distinctionem ipsorum pratorum. Die Hanauische Deputirte bestunden endlich nicht sonderlich mehr auff diesem argument, ausser daß sie noch an dem eintzigen an der obgedachten Strasse stehenden Stein Zweiffel hatten/ und dessen Hebung in Vorschlag brachten: Es wurde ihnen aber entgegen gehalten/ daß solcher Stein der Schneide nach / so ebenfals nicht nach der Land-Wehr / weder hinauff noch hinunter/ sondern zwischen der Strasse und einer Wiese nach Länge der Strasse gerichtet/ gantz augenscheinlich die Scheidung zwischen der Wiese und dem Weg constituirte/ und die Land-Gräntze umb so weniger respiciren könte/ als derselbe nicht einmal uff die zur Roßbachischen Seiten an der Land-Wehr stehende Bäume/ sondern weit darvon ab in die Wiese zöge / wan er schon seine Deutung nicht nach der äusserlichen Form und Schneide haben solte / bey welcher Bewandnüß solchen Stein zu heben überflüßig wäre / Ich auch darzu ohne special instruction nicht verstehen könte.

Das Zweyte Hanauische argument ward damit abgeleinet / daß die Gräntz-Beziehungen und resp. Gräntz-Beschreibung einseitig/ dergleichen auch die Roßbacher in contrarium hätten. Circa annum 1680. hätten zwar beede Theile die Gräntz zusammen bezogen/ und wären jeweils durcheinander/ bald herüber bald hinüber gelauffen/ doch die Herrschafftliche Bediente jeder auff seiner Seite geblieben/ und hätte Dr. Schmidt außtrucklich darbey vermeldet / der Graben zwischen den Bäumen wäre die Gräntz: Dannenethwan die Rodheimer solchen Gräntz-Zug anderst beschrieben haben möchten/ könte solche einseitige Beschreibung nichts præjudiciren.

Auff das Dritte Hanauische argument, so zum theil bereits oben seine Abfertigung hat/ ward dem Hanauischen von dem Keller Bader geantwortet / er hätte jedesmal / wann die Rodheimer den Graben zu raumen oder das Brückchen zu repariren sich allein angemasset/

suchten zu dem Ende allerhand Behelff herfür / als nemlich der Grabe zwischen den Bäumen schnitte sich an etlichen Orten ab / daß nichts darvon zu sehen: Item, an theils Orten stünden nur auff einer Seiten Bäume: Ferner an etzlichen Orten wären viele Bäume aus der Ordnung / bald mitten im Graben / bald nebenst denen in extremitate des Grabens befindlichen / noch mehrere etwas weiter davon abstehend ꝛc. Es wurde ihnen aber gezeiget / daß an denjenigen Orten / wo der Grabe verwachsen und eingefallen / gleichwol noch einige Thälen / und darab zu sehen / daß vorhin der Grabe durchgehends gewesen; Jngleichem wurde ihnen an denen Orten / wo nur zu einer Seiten Bäume vorhanden / auff der andern die Stümpffe von abgehauenen und verfallenen Bäumen gewiesen / anbeneben dargestellt / daß andere ausser der Ordnung in der Mitte des Grabens und abwerts dessen extremitäten / nicht durchgehends / sondern an wenigen Orten gestandene alte Bäume / ex radicibus arborum finalium vermuthlich gesprossen / und weil die Land-Wehr nicht fleissig besichtigt und renovirt worden / alsofort excrescirt wären / wie ihnen dan verschiedenes noch junges eichenes Gepüsch / so aus den Wurtzeln der Gräntz-Bäume erwachsen / und da es nicht balden außgehauen werden solte / ebenfals zu starcken Bäumen excresciren würde / vor die Augen gelegt worden. (2) Jst Jhnen / den Hanauischen Deputirten / entgegen gesetzt die præsumptio communionis confinii, darwider Jhr Seits / dem Obliegen nach / noch nichts Erweißliches beygebracht worden / gestalten (3) die Steine / darauff sie sich beziehen wollen / gantz augenscheinlich blosse resp. Weg- und Güter-Steine wären / indeme deren Schneide nicht nach der Land-Wehr / herab oder hinauff / gerichtet / sondern vielmehr zwerch gestellt seyen / worzu noch käme / daß solche Steine in den Roßbacher Acker-Büchern vor Güter-Steine gantz deutlich / und zwar mit dem klaren Beysatz beschrieben wären / daß sie eine Ruthe weit eingezogen / oder abwerts von der Gräntz eben umb deswillen gesetzt worden / damit andernfalls / da nemlich solche gerade in finibus derer auff die Land-Wehr anstossenden Roßbachischen Wiesen / wie sonst gewöhnlich und billich / wären gesetzt worden / darab keine confusion oder Jrrung mit der Land-Gräntz entstehen möchte. Und über das attestirten die

Roß-

Roßbacher Steinsetzer/ daß theils solcher Steinen bey ihren Zeiten vor Marck-Scheidungen zwischen den Wiesen gesetzt worden. In der That selbsten funden sich solche nicht in der extremität des Grabens zur Roßbachischen Seiten bey den Bäumen/ noch in linea recta nach solcher Land-Wehr / sondern eine Ruthe breit darvon in den Wiesen/ allesamt mit einer Zwerch-Schneide secundùm distinctionem ipsorum pratorum. Die Hanauische Deputirte bestunden endlich nicht sonderlich mehr auff diesem argument, ausser daß sie noch an dem eintzigen an der obgedachten Strasse stehenden Stein Zweiffel hatten/ und dessen Hebung in Vorschlag brachten: Es wurde ihnen aber entgegen gehalten/ daß solcher Stein der Schneide nach/ so ebenfals nicht nach der Land-Wehr/ weder hinauff noch hinunter/ sondern zwischen der Strasse und einer Wiese nach Länge der Strasse gerichtet/ gantz augenscheinlich die Scheidung zwischen der Wiese und dem Weg constituirte/ und die Land-Gräntze umb so weniger respiciren könte/ als derselbe nicht einmal uff die zur Roßbachischen Seiten an der Land-Wehr stehende Bäume/ sondern weit darvon ab in die Wiese zöge / wan er schon seine Deutung nicht nach der äusserlichen Form und Schneide haben solte / bey welcher Bewandnüß solchen Stein zu heben überflüßig wäre / Ich auch darzu ohne special instruction nicht verstehen könte.

Das Zweyte Hanauische argument ward damit abgeleinet / daß die Gräntz-Beziehungen und resp. Gräntz-Beschreibung einseitig/ dergleichen auch die Roßbacher in contrarium hätten. Circa annum 1680. hätten zwar beede Theile die Gräntz zusammen bezogen/ und wären jeweils durcheinander/ bald herüber bald hinüber gelauffen/ doch die Herrschafftliche Bediente jeder auff seiner Seite geblieben/ und hätte Dr. Schmidt außtrucklich darbey vermeldet/ der Graben zwischen den Bäumen wäre die Gräntz: Dann wan etwan die Rodheimer solchen Gräntz-Zug anderst beschrieben haben möchten/ könte solche einseitige Beschreibung nichts præjudiciren.

Auff das Dritte Hanauische argument, so zum theil bereits oben seine Abfertigung hat/ ward dem Hanauischen von dem Keller Bader geantwortet/ er hätte jedesmal/ wann die Rodheimer den Graben zu raumen oder das Brückchen zu repariren sich allein ange-

masset / den Graben wieder zu; item das Brückchen wieder abwerffen und von den Ober-Roßbachern repariren lassen / also facto contrario die Hanauische turbationes vernichtet. Ferner wurde von ihme / Badern / denen Hanauischen umbständlich vorgehalten / wie bey Außliefferung einiger Maleficanten beederseits Büttel mitten in den Land-Wehr-Graben tretten müssen / und darin die Gefangene resp. auff- und wiedergeschlossen / und so fort außgeliefferet und angenommen hätten / nach welchem actu noch in actis weiter zu suchen seyn wird. Diesem nach hat man beederseits solches alles für jetzt an seinen Ort / und das Werck zu Einholung gemessener instruction und weiterer Verhandlung bey der Conferentz / außgesetzt. Es würde aber zu Verhütung mehreren Streits dienen können / wann Hanau von dem Unfug hierin abstehet / daß alßdann nicht weniger der Grabe durchgehends conjunctim auffgeraumet / als die darin ausser der Linien stehende Bäume gesambter Hand gefället und getheilet; So dann die jenige / so ausser solchen Linien außwerts außgewachsen von dem jenigen Theil / auff dessen Seiten sie stehen / zu desselben alleinigen Nutzen niedergehauen: hingegen die Weitere-Umbhauung derer in denen Linien oder beeden extremitäten des Grabens stehenden Bäumen scharff prohibirt; vielmehr an deret abgegangenen Bäume Stelle andere gepflantzet / und noch darzu grosse Land-Gräntz-Steine mit scripturis vel picturis significantibus zu beeden Seiten dergestalt alternatim gesetzt würden / daß wan einer auff die Roßbachische Seite collocirt / dann der ander zur Rodheimischen Seiten gestellt / und je einer von dem andern / weil auch die Bäume und der Grabe vorhanden / zu Ersparung der Kosten / biß hundert Schritt gestellt werden könte / wornach so fort die commoditas confinii ratione des Gegräs", und der Eichel-Mast beeden Theilen gemein verbliebe / und solches alles nicht weniger in dem auffrichtenden Recess, als hernach bey der Stein-Setzung und fürters jedesmal bey den Gräntz-Beziehungen / deutlich und umbständlich conjunctim zu beschreiben wäre. etc.

## §. IV.

1 PLura de arboribus, sepibus aut sylvis terminalibus præfari supersedeo, ceu quæ omnia satis constabunt ex dicendis part. 2. Class. 6. Sect.

Sect.4. de lapidibus finalibus, cum quibus propter uniformem qualitatem eodem censentur jure. Rediturus ergò ad scopum paucis de- 2
monstrabo, quomodo propter illam qualitatem & jús alteri in tali arbore, sepimento aut sylva quæsitum, ipsi domino non amplius plena constet libertas, sed dominii effectus tantisper sit suspensus ac limitatus, in quantum usu ejusdem præjudicium fieret domino finium. E-
quidem non licet vel domino vel alii arborem finalem excidere aut in 3
arbustum convertere, neq; sylvam terminalem finium obscurandorum causâ in aliam formam v.g. novale reducere sub pœnâ arbitrariá, *l. ult. §.ult. ff. de term. mot. Ordinat. forest. Lüneb. de anno* 1678. *cap.*1. §. 10. damniq; alteri contingentis resarcitione, § 6. *Inst. de Offic. Jud. l.*4. §.1. 2.3.4. *ff. fin. regund. Treutler. vol.*1. *disp.*19. *th.*6. *lit.d. Struv Synt. Civ. Exerc.*14. *th.*50. *in f. th.*56. 58. *Ex.*48 *th.*110. quam legem prohibi- 4
tivam primùm à Solone editam, Græcoq; sermone à jurisconsulto in d l.fin ff. fin. reg. relatam fuisse testatur Papo *in Burbon. consuetud. tit.* 14. §.164. In Gallia juxta præstationem interesse mulcta obtinet triginta librarum, *Meurer.* Jagt- und Forst-R. *part.*7. *Reg Const. artic.*61.
Jure Saxonico, qui arborem terminalem succidit ignoranter, præter 5
æstimationem arboris luit tantummodò pœnam triginta solidorum, quæ etiam statuta est in eum qui aliam arborem frugiferam incidit: Ast graviorem, & quandoq; relegationis, subit pœnam, si eam succisionem arboris finalis scienter perfecisset ac dolosè, *Berlich. part.*5. *conclus.*52. *n.*46 *& seq. usq; ad num.*50. *inclusivè.* Et tantoperè quidem 6
omnis ea, quæ finium qualitatem subverteret, arborum harum incisio vel corruptio est prohibita, ut quamvis sylva esset cædua ac licitè cæderetur, tamen succisionem haud conveniat extendi ad arbores finales, *v. supr.* §.1. *n.*3. *hic add. Seckendorf.* Teutsch. Fürsten-Staat. *p.* 3. *c.*3. *Regal.*6. §.6. *in f.*

## §. V.

HAud tamen omni caret difficultate præfata prohibitio. Non 1
quidem dicam, potius laudabile quàm malefactum esse, ex sylva novale facere, cùm idem aliquando non benè factum esse queat, *v. supr. Class.* 2. *Sect.* 2. § 8. *&* 9. velut in præsenti casu, si fiat finium obscurandorum causâ, quos sylva terminâsset, *l ult.* § *ult. de term. mot.* Sed quo- 2
modo peccatum erit ac punibile, ex arbore facere arbustum, cùm tot hactenus laudibus celebrata fuerit arborum plantatio & multiplica-

3 tio, tot legibus præcepta, tot fertilitatibus exornata? Nihil forsitan necesse habuit Cujacius censere tunc ex arbore arbustum fieri, &, de quo nunc sermo est, crimen perpetrari, si ex arbore subinde stolones fuerint succisi, indeq; propagatio succisæ fruticationis processerit:
4 Nihil opus ut jus Saxonicum, puniri jubens eum qui arbores fructiferas finium constituendorum causâ positas præciderit, *Theodor. cri-*
5 *min. c. 3. aphor. 11. lit. d. n. 5.* ad eundem Cujacii intellectum trahatur, quippe quòd *Stolones succidere & arbustum facere* nullibi inveniantur æquipollentia; resectio quoq; stolonum, & quidem non impetu momentoq; uno, sed subinde facta, haud usq;, quò dignosci nequeat, figuram arboris intervertat, faciem certè locorum non immutet: eorumq; suppullulatio, fruticatio & posteà plantatio inutilis planè sit & absq;
6 propaginis spe futura. Similiter nequicquam rationis aut necessitatis poscit, cum Anton. Matth. arbustum interpretari tantùm & præcisè de vite arbustiva seu vinea arboribus maritata, *v. supr. Class. 3. Sect. 2. §. 4. n. 3.* utut diffitendum non sit eum quoq; criminis termini moti fieri reum, qui locum confinii, in quo est arbor terminalis vitifera, veluti populus, ulmus, attinia aut cornus, pluribus ejusdem generis arboribus certo ordine conserit, eoq; ex arbore terminali arbustum, seu locum arboribus vitium causâ consitum, *Calvin. Lexic. voc. Arbustum.* constituendo faciem loci immutat, quò minùs amplius pri-
7 or arboris usus characteristicus queat apparere. Potius enim hîc pro substratâ materiâ per arbustum intelligi potest ac debet quodlibet fruticetum, arboretum, aut locus quibuscunq; arboribus consitus, veluti pomarium, sylva &c. ita ut, quoties quis locum, in quo finalis existit arbor, pluribus ejusdem generis arboribus conserit, quibus excrescentibus terminalis arbor non quiret amplius dignosci, sed usus ejus characteristicus foret amissus aut in dubio constitutus, faciesq; loci immutata, toties is æquè ac ille, qui arbores finales excidit aut quoquo alio modo characteres impressas corrupit, reatui criminis termini moti im-
8 plicetur: liber proinde à tali reatu, ceu qui magis finium servandorum quàm obscurandorum animum videtur habere, si alterius generis arbores, quàm cujus est arbor finalis, ibidem plantasset, quarum incremento non periret neq; obscuraretur, sed benè adhuc dignosceretur arboris terminalis qualitas, *v. Besold. thes. pract. voc* Marck/Marck-
9 Stein. *Hâc ratione*, sicut & quâdam aliâ, *v. Class. 2. Sect. 2. §. 8. & 9.*

non

non rarò æquè malè factum est & punibile ex arbore arbustum facere, atq; ex sylva fecisse novale: nec tamen semper & ubiq; damnabile, si etiam ex arbore terminali arbustum fuerit factum.

## §. VI.

QUod de incisione arborum finalium modò edoctum est, ad perce- 1
ptionem glandium & fructuum earundem nihil pertinet, verùm ii ad dominum fundi, in quo arbores radicatæ, eodem jure spectant, quo aliarum quarumvis arborum fructus, vel etiam quandoq; ad alium, cùm arborum fructus speciali pacto similive titulo sunt quæsiti, *conf. Class.*4. *Sect.*3. Unde extra speciale pactum aut jus quæsitum vel utri- 2
que vicino, si in medio confinio; vel alteri eorum cedunt, ubi in ejus tantùm fundo arbor extaret finalis, qualis posterior ideò pro denota- 3
tione limitis non ab utraq; parte, sed duntaxat ad faciem alterius vicini seu à foràs consuevit signari. Arbores quippe finales ex constitutio- 4
ne limitum, nullam aliam peculiarem qualitatem, ideoq; nec ultrà aliquod speciale jus recipiunt, quàm ne quid in iis fiat, quod quoquo modo impedimento sit, ut iisdem non amplius possint ostendi aut probari fines, quale impedimentum non tam affert sola glandium perceptio, quàm ipsarum arborum succisio, aliave earum aut characterum seu signorum corruptio, *Oettinger. de jur. limit. lib.*1.*c.*18.*n.*14. *&* 15.

# SECTIO XV.

## De arboribus sycaminonibus.

## §. I.

OCcurrunt arbores sycaminones: Siquidèm flumina im- 1
bribus aliorumve fluminum influxu aut aliàs naturaliter tanta quandoq; capiunt incrementa, ut non solùm ripam dirumpant, limumq; dividant, sed & urbes villasq; obruant, velut ob Rheni incrementum aliquoties, præsertim in annis 1306. 1374. 1496. ripas ruptas & aquarum vi turres & ædificia dejecta, aliaq; maxima damna data fuisse refert Saur. *in descriptione urbis Coloniæ.* Nec non è 2
contrario sæpius flumina propter limi poros, rivosq; atq; fluenta inde

deri-

derivata tantoperè exareſcunt & diminuuntur, ut terra piſcesq; ſitiant,
3 ac non queat commodè navigari. Hinc in margine ſ. ripa plantari
coſueverunt arbores, quæ aggeres colligent, limumq; retineant ad diſ-
penſanda & coërcenda futura incrementa, impediendasq; deminutio-
4 nes, *l.10. ff. de extraord. crim.* Tales arbores nomen ſortiuntur ſyca-
minonum, *d.l.10. Calv. Lexic. voc. Sycaminon.* comprehendunt tamen
quoad effectum juris, ex identitate rationis, quaslibet arbores, quæ ri-
pis & aggeribus aquarum ideò implantatæ ſunt, ut ipſarum incremen-
ta coërceantur, impediaturq; aggerum ruptio & quodvis aliud da-
5 mnum: Unde nihil ſupereſt dubietatis, quin etiam privato, ripæ mu-
niendæ causâ, fas ſit in publico flumine ponere arbores ad tuendum
ſuum agrum, dummodò ob id navigatio non fiat deterior & damni in-
fecti nomine caveatur, *t.t. ff. de rip. muniend. ibiq; Dd.*

## §. II.

1 HÆ arbores Sycaminones quoad proprietatem ſunt illorum, qui
prope ripam prædia poſſident, eò quòd proprietas ipſarum ripa-
rum, quæ ſe ad flumen habent non ut pars ad totum, ſed ut continens
ad contentum, ſpectet ad eos, quorum prædiis eædem adhærent, *§. 4.
Inſt. & l. 5. ff. de R.D. Coſt. de quot. & rat. quæſt. 46. n. 15. & 16. Rocca.
diſp. jur. ſelect. vol. 2. c. 162. n. 10.* ut æquum ſit arbores eſſe illorum
tanquam dominorum fundi, in quo radices egerunt, *d. loc. & l. 30. §. 1.*
2 *ff. de acquir. rer. dom. add. ſupr. Claſſ. 3. Sect. 1. §. 1. & ſeq.* qui proinde et-
iam pro numero jugerum vel capitum quæ poſſident, ad reparatio-
3 nem aggerum conferre tenentur, *l. 2. C. de immun. nem. conced.* Quoad
uſum verò hæ arbores cenſentur eſſe omnium hominum, quorum ideò
quilibet naves ad illas religare jus habet, *§. 4. Inſt. & l. 5. ff. de R. D.*
4 *Cæpoll. de ſervit. ruſt. præd. c. 29. n. 3.* Hoc tamen ipſum, quòd publi-
cum harum arborum uſum *d. text.* dixerim communem omnium ho-
minum, quaſi inter communem & publicum uſum nulla ſubeſſet dif-
ferentia, ſed æquè res publici, quàm communis uſus, paterent omnium
hominum uſui *arg. §. 2. Inſt. de R. D. l. 7. §. 5. ff. de acq. rer. dom. Mal-
comeſ. ad Weſenb. de rer. div. n. 3. verb. differunt uſu.* haud quicquam
ad fructuum perceptionem, nil ſcopum impedientem, *Meurer.* Jagt-
und ForſtR. p. 4. vom Geſtaden der Waſſer. verùm ad ſolum navi-
gationis uſum pertinet, ut ſcilicet funes navium, itemq; retia arbo-
ribus

ribus queant religari, aliudve onus in iis reponi, *d.* §.4. *Inst. & l.*5. *ff. de*
*R.D.* Insuper is communis usus non præcisè semper de omnibus ho- 5
minibus in mundo, nisi alicubi jus navigandi & piscandi adhuc sit o-
mnibus commune, sed restrictivà interpretatione de certo populo aut
gente capiendus est, qui quæve navigationem & piscationem in eo flu-
mine possidet, *Meurer.* Jagt-und Forst-R. *p.7. princ. add. l.*30. §.1. *ff.*
*de a.r.d.* Idq; eò magis quò plus, secundum aliorum traditum, etiam 6
aliæ res, quarum omnis usus publicus juris Gentium dicitur, eam restri-
ctivam admittunt interpretationem, *Hahn. ad Wesenb.* π. *de R.D. verb.*
*Tertiò differunt usu.* utut non adeò quoad has sit res extra dubium, 7
quàm quoad illas, quas duntaxat ratione certi usus, certo populo vel
genti competentis, velut navigationis, appellitari convenit publicas
jure gentium, *arg. d.l.*30. §.1. *d. a.r.d.* Unde quoque fluminis pu- 8
blicum usum, quem simpliciter præbet, velut aquæ haustum, à com-
muni usu non distinguit, nec solis civibus Romanis, sed omnibus ho-
minibus attribuit; at navigationis publicum usum in specie certi po-
puli publicum intelligit ac communi usui contradistinguit Malcome-
sius *ad Wesenb.* π. *de R.D. n.*3. *verb. in flumine. verb. differunt usu. Add.*
*Zigler. in Grot. de jur. bell. & pac. lib.*2. *c.*2. §.12.

## §. III.

PAtet inde ob usum arborum sycaminonum communem, dominii 1
effectum esse limitatum, neq; licere domino easdem pro usu suo
succidere, nisi fortè novæ arbores essent supplantatæ, aut ex radicibus
pullulâssent, & in debitam magnitudinem excrevissent, ut incisio nihil
impediret conservationem aggerum, eamq; quæ pro avertendis inun-
dationibus habenda cura est. Quo proinde suppullulationis casu 2
domino aperta via est arborem pro suo usu aut necessitate succidendi,
utut ii, qui jus habent navigandi, contradicerent, ceu quibus ea facul-
tas competit saltem eo usq;, donec absq; suo præjudicio, quod omne
per substitutionem aliarum arborum aversum est, arbor non sit licitè
à domino excisa, ut nunc cessante suo interesse videatur frustrà queru-
lari. Unde etiam facilè resolubilis est quæstio, quid statuendum, si 3
dominus vellet arborem succidere, nauta verò navem ad eam reli-
gare? *v. Cæpoll. de servit. rust. præd. c.*29. *n.*4.

## §. IV.

1 ALiis non dominis multò magis prohibita est hujusmodi arborum excisio, statuta in excidentem sive dominum sive alium pœnâ arbitrariâ, quæ quandoq; pro modo magnitudinis fluminis & toti Imperio metuendi periculi, ac prout quisq; dolo vel culpâ peccaverit, ad mortem sit exasperanda, *l. 10. ff. de extraord. crimin. l. un. C. de Nil. agger. non rump. Cæpoll. de servit. rustic. præd. c. 37. n. 7. 8. Berlich. part. 5.*
2 *conclus. 52. n. 44. Struv. Synt. Civ. Exerc. 48. th. 86.* E contra nulla eum tenet pœna aut damni resarciendi obligatio, qui dolo & culpâ vacat. *Conf. Pfeil. consil. 146.*

## §. V.

1 DEnique videndum, num sub sycaminonibus comprehendantur & huc referendæ sint etiam arbores saligneæ in aggeribus piscinarum? Utiq; ita apparet: nam velut earum plantationem, itemq; commodis statisve temporibus resecationem & ulteriorem propagatio-
2 nem alicubi Majestas præcipit; ita earum succisionem aliamve corruptionem, itemq; fraudulentam aut furtivam ablationem cohibet per pœnam arbitrariam carceris, manuum abscissionis, vel aliam similem
3 aut majorem pro ratione circumstantiarum. Talem Saxonicam Hallensem constitutionem refert Diether. *supplem. Besold. voc.* Weiden. Es soll ein jeder/ da es Raum und kein Puschwerck ist/ vor seinem Teiche Satz-Weiden und unten am Teich Saal-Weiden stecken/ damit das Eiß nicht an die Teiche lauffen/ und die Wasser-Bulgen die Teich-Dämme nicht einwaschen können. & porrò: Und sollen der Teich-Hauptmann / die Teich-Schultzen/ und jedes Orts Obrigkeit mit Fleiß dahin sehen/ daß alle und jede Weiden zu rechter Zeit verhauen/ weiter gesteckt/ und also der Weiden-Wachs / so viel möglich hin und wieder vermehret werden möge. Würde aber jemand hierunter säumig gefunden/ die gesatzte Weiden an den Teichen muthwillig beschädigen/ oder sonsten die Püsche oder Bekrippungen wegnehmen und stehlen/ derselbe soll / Vermög unsers Patents/ willkürlich nach Befindung mit Gefängnüß/ Abhauung der Faust/ oder sonsten nach Gelegenheit der Umbständen ernstlich bestrafft
4 werden. Solent quoque ejusmodi arbores saligneæ plantari, quando flumen

flumen alluendo incipit adjicere vicino fundo, quò magis id, quod adjicitur, à fluminis impetu sit liberum ac fundo coalescat: Sed hæ quemadmodum hunc alium, non periculi avertendi, finem habent, alio jure videntur esse censendæ, nimirum eo, quod communiter statuitur in illos, qui alterius arbores succidunt aut corrumpunt: quanquam nec hactenus, quatenus iisdem arcendum aquæ periculum à suo alluvionis incremento, aliam sententiam in magno ponerem discrimine. Hoc de cætero circa istas jus est, quòd earum plantatio non 5
impediat jus alluvionis seu dominium alluvione quæsitum, utut hoc solummodò intelligatur, quod ipsum flumen absq; facto hominis adjicit, *Meurer.* Jagt-und Forst-R. *p.* 5. *tit.* Ob ein Anhang. *pag.* 119. sed quòd potius ex ea ipsa plantatione dominium arguatur & probetur, *Meurer. ibid. vers.* Wie ein Insul oder Wört zu beweisen.

# SECTIO XVI.

## De limitata domini facultate cædendi in sylva venatoria.

§. I.

GRadum facio ad jus forestale, ob quod itidem effectus dominii sylvæ coarctatus est, sicut demonstratum ibo, quamprimùm ostenderim significationem juris forestalis. Forestum aliquando sylvæ do- 2
minium seu proprietatem absq; jure forestali designat, aliquando idem est cum jure forestali, *Besold. part.* 1. *consil* 3. *cap.* 4. *tit* 4. *n.* 15. 16. 17.
Jus forestale propriè & strictè respicit saltem curam sylvarum & ne- 3
morum, & dicitur Forst/ Forst-Gerechtigkeit/ Forstliche Obrigkeit/ eidemq; præfecti appellitantur Forst-Meister/ Förster/ ceu potius sylvis ac nemoribus, quàm venationibus, eo fine præpositi, ut curent ne per excisionem arborum aliove modo sylvæ devastentur, ut quoq; eædem cingantur, devastatores puniantur, aliaq; omnia fiant, quæ ad sylvarum utilitatem quoquo modo conducunt: Ast in lato significatu 4
jus forestale simul & conjunctim complectitur bannum venatorium s. ferinum, Wild-Bann/ Wild-Banns Gerechtigkeit/ cui præfecti officiales vocantur Jäger-Meister / Jäger / potissimùm ea solicitè

 instru-

instruentes & ordinantes, quæ venationibus conveniunt. *Klock. de ærar lib. 2. c. 2. n. 40. & seq. Besold. thes. pract. voc.* Forst. *& part. 5. consil. 233. n. 32. part. 1. consil. 3. cap. 4 tit. 4. n. 2. & 3. Diether. supplem. Besold. voc.* Forst. *voc.* Jagen. Jag-Recht. *Fritsch. supplem. Besold. voc.* Förster. *Myler. de Princip. & Stat. Imp. part. 2. c. 73. §. 1. 2. 4. & 5. Knipschild. de obligat. dom. & vasall. p. 2. q. 1. n. 126. & seq. item n. 157. ibid. Idem Knipschild. de jurib. & privil. Civitat Imper. lib. 2. c. 7. n. 39. 40. 41. Hahn*
5 vom Erb-Meyer Recht *p. 2. c. 21. n. 39.* adeoq; à jure forestali differt jus venandi tanquam à toto pars, & non ubiq; juri venandi adhæret jus foresti, aut huic illud, neq; ab altero ad alterum rectè infertur, velut consideratum fuit in causa Schwäbischen Gemünd contra Rechberg. Item St. Johann/ Dassenheim und Steinberg contra Hanau. vid. *Klock. d. c. 2. n. 44 45. 46. & tom. 1. consil. 29. n. 476. Myler. d. c. 73. §. 5.*
6 Multò minùs ab uno eorum procedit argumentatio ad alias jurisdictionis species, v. g. ad criminalem jurisdictionem s. merum Imperium, *Mynsing. decad. 2. resp. 16. n. 37. & 46. Wehner. observat. pract. voc.* Forst-Recht. *Knipschild. d. c. 7. n. 42. 43.*

## §. II.

1 UTrumq; id forestale jus efficit, ut sylvæ domino, aliisve qui lignandi gaudent jure, haud constet libera succidendi potestas: Equi-
2 dem ob jus venandi alteri competens, neq; sylvæ domino, neq; etiam illi relictum est, cui duntaxat aliquod jus lignandi constitutum, arbores in sylva venatoria pro lubitu cædere, sed tantummodò eum in modum, ne officiat juri venandi ejusq; exercitio, *Gail. 2. obs. 67. n. 5. & 9. Besold. part. 1. consil. 3. cap. 4. tit. 4. n. 6. Knipschild. de obligat. dom. & vasall. p. 2. q. 1. n. 136. Fritsch. opusc. var. jur. publ. & priv. tr. 38. membr. 3.*
3 *§. 7. n. 34.* quæ tamen potestas impediendi dominum sylvæ vel lignandi restringenda est ad eos venationum dominos, qui easdem exercent jure foresti, atq; sic tanquam Regale cum jurisdictione forestali, cujus vi ob publicam utilitatem queant cuncta ea mandare, quæ venationibus prosunt, *Besold. d. loc. n. 5. & 6. add. supr. Class. 4. Sect. 3. §. 11. & seq. Sect. 7. §. 1.* Sicuti eo jure venationem habent pleriq; Electores,
4 Principes, reliquiq; Imperii status, *Myler. d. c. 73. §. 2.* Iis verò, quibus jus venandi non ex jure foresti, sed absq; annexo jure & jurisdictione forestali vel præscriptionibus, pactis, investituris, vel alio titulo

quæ-

quæſitum eſt, eadem prohibendi facultas non competit aliter, quàm ſi eandem ſimul præſcriptione aliove titulo acquiſiverint, ut ideò non ipſimet queant ſylvæ dominum prohibere, verùm agere apud Magiſtratum ordinarium, aut eum, penes quem jurisdictio foreſtalis reſidet, quò curet, ne ſylvarum aut lignationum domini nimiâ ſuccisione noceant venationibus. *vid. Claſſ 4 Sect. 3. §. 12. It. h. Sect. 16. §. 13.*

## §. III.

Quamvis autem domino ſylvæ ſ. lignationum non ſit permiſſum, 1
arbores umbroſas tam magno numero cædere, ut ſylva inde fiat plana ac perlucida, ferarumq; quieti & occultationi minus apta. *Gail. 2. obſ. 67. n. 5. & ſeq. Webner. obſ. pract. voc.* Forſt-Recht. *verſ. In cujus autem ſylvis & dumetis. verſ. Item* das jetztgedachte. *Struv. Synt. feud. c. 6. aph. 11. n. 4. Knipſchild. de obligat. dom. & vaſall. p. 2. q. 1. n. 137. & de jurib. ac privil. Civitat. Imper. lib. 2. c. 7. n. 49. 50. 96. Bürger. obſ. jurid. polit. militar. cent. 3. obſ. 34.* eaq; inordinatæ arborum ſuccisionis denegatio extendenda quoq; veniat ad caſum, quando ſylvæ dominus ſuccisionem prætenderet in quempiam ſibi neceſſarium uſum, *v. Hermes faſcicul. jur. public. c. XI. num. 169. quæſt. 4.* tamen modica ligno- 2
rum inciſio minimè venit prohibenda, ſi ad neceſſitatem vel utilitatem fiat ordinatè absq; ſylvæ devaſtatione, atq; parcatur inprimis, dum alia ligna ſuppetunt, arboribus pro eſca ferarum glandiferis, ut vel meram invidiam vel aliquod venationis præjudicium non liceat ſuſpicari. *Meurer.* Jagt- und Forſt R. *p 2. quæſt.* Der Eigenthums-Herr / ob er ſein eigen Wäld-Höltzer und Bäume / unverhindert des Forſt-Herrn / abhauen / außreuten / oder zu Bau-Gütern machen möge. *in fin. pag. 25. it. part. 7. conſil. Chriſti redemptoris. verſ. veniendo nunc ad quartum dubium. pag. 180. Klock. tom. 4. conſil. 70. n. 159. Oetting. de jur. limit. lib. 1. c. 10. n. 26. in f. Myler. de Princip. & Stat. Imper. lib. 2. c. 73. §. 7. in f. Beſold. part. 1. conſil. 3. cap. 4. tit. 4. n. 7. conſil. 15. n. 53. & 54. conſil. 16. n. 64 & 65. Knipſchild. de obligat. dom. & vaſall. p. 2. q. 1. n. 139. & de jurib. ac privil. Civit. Imper. lib. 2. c. 7. n. 47. 50. 106. & 107. Seckendorf.* Teutſch. Fürſten-Staat *p. 3. c. 3. Regal. 6. §. 7. ibi:* Bey denen aber / die ihre Höltzer in des Lands-Herren Wild-Bann liegen haben / wird am genaueſten zugeſehen / daß ſie nicht durch gäntzliche Verödung ſolcher Höltzer der Wild-Fuhr und Jägerey Scha-

 den

den thun/und müssen sich/wo sie über ihr benöthigt Brenn-und Bau-Holtz etwas mehrers abhauen und verkauffen wollen/ bey den Beambten und Forst-Bedienten umb Nachlassung bewerben/ welche dann zu erwegen haben/ wie fern sie/ unbeschadet der Wild-Bann/ oder auch der Trifft Gerechtigkeit/ den Angriff der Höltzer/ nach derselben Gelegenheit/ erlauben können. Minus habet dubietatis, quod dominus sylvæ aut juris lignandi possit irrequisito domino venationis tollere arbores aridas vel collapsas, *Meurer.* Jagt-und Forst-Recht/ *p.2. tit.* Was für Mittel/ deren. *pag.* 39.

## §. IV.

1 PEr se nunc liquet, domino sylvæ venatoriæ jus non esse eam penitus & radicitus extirpandi, & ad culturam vel prata reducendi, *Gail. d. obs.67. n.10. Modestin. Pistor. vol. 2. consil.14. n.6. & seq. Webner. observ. pract. voc.* Forst-Recht. *vers. Quin etiam. Struv. d. loc. Knipschild. de oblig. dom. & vasall. p.2. q.1. n.138. & de jurib. ac privil. Civit. Imper. lib.2. c.7. n.98. 99. Bürger. obs. jurid. militar. cent.3. obs.34.*
2 quod ut clarius perspiciatur, distinguendi sunt certi casus. Nihil equidem huc pertinet, quando eradicatio duntaxat quarundam sylvæ partium, quæ præsertim banno ferino constituendo non tantoperè essent necessariæ, fieret ad reducendum easdem majoris sui commodi causa in culturam, cùm tunc sylvæ dominus, absq; ullâ invidiâ in suam majorem utilitatem,, utatur jure suo ita modicè, ut venationi vel nullum vel admodum exiguum accedat damnum, venandiq; dominus nihil habeat quod sui intersit, aut de quo justè conqueratur, adeoq; sylvæ possessori in suo (velut eo casu quoq; in alieno concessum, *v. Miscell. jur. quæst.3.*) meritò permittendum sit, quod sibi magnum affert commodum, venationis autem domino nihil vel parum detrimenti, *Meurer.* Jagt-und Forst-Recht *part.7. Consil. Christi Redemptoru. vers. nisi essemus in casu. pag.174. & vers. Quin imò videtur, quod isti domini proprietatis. pag.178. Besold. thes. pract. voc.* Ausstöcken. *& voc.* Forst. *vers.* Daß auch das Ausstocken. *Item part.1. consil.3. cap.4. tit.4. n.7.*
3 *consil.15 n.53. 54. consil.16. n.64. 65.* E contrario nulla etiam vertitur disputatio de casu, quando dominus sylvæ intenderet eradicando alteri nocere, utut nullam majorem commoditatem inde speraret: Tunc enim venationis domino non est invidendum, unde quidem ipse mul-

multum utilitatis, at sylvæ dominus nihil damni habiturus sit, nec ergò huic potest licere id, quod sibi, vel planè non vel parum utile, venandi autem domino damnosum esset futurum, veluti si sylvam proprietarius eradicaret non majoris commodi quærendi gratiâ & ad reducendum in culturam, verùm unicè eâ mente, ut solum arboribus nudatum relinqueretur sine ulla, aut saltem cum parvâ commoditate incultum, *Meurer. d. pag.* 174. vel si in media sylva, ubi optima existunt ferarum latibula & cubilia, venandiq; commoditates, vellet excidere & eradicare arbores, quò saltem posteà magnis sepibus vacua loca circumvallaret magis cum deterioratione venationum, quàm cum aliquo suo, quod certè exiguum esse posset, emolumento, *Meurer. d. loc. pag.* 180. *vers. Tertium dubium.*

## §. V.

At multa videtur subesse difficultas in casu, ubi dominus sylvæ vi 1
sui dominii ex nulla invidia, solâ majoris commodi spe, sylvam venatoriam, aut præcipuam ejus & banno ferino commodiorem partem, foret extirpaturus, ut extirpatio vergeret in præjudicium venationis domini non modicum, veluti si fundum arboribus vacuatum cum majori utilitate in vineas, agros, vel prata esset reducturus, aut incultum quidem vellet relinquere, sed pastui pecorum aperire, aut in eo villas pagosq; construere, an tunc quoq; extirpatio licere queat?
Quidam quæstionem negare non audent, eò quòd (1) quilibet ad ab- 2
usum quoq; rerum suarum sit moderator & arbiter, quodq; (2) dominus sylvæ, si eidem non constaret facultas pro usu suo & majori com- 3
modo arbores excidendi aut sylvam extirpandi, nullum perciperet sui dominii fructum, foretq; deterioris conditionis atque ille, qui nudum habet usumfructum, cùm tamen penes ipsum consistat plenum dominium ac ususfructus cum proprietate conjunctus. (3) quòd dominus 4
sylvæ non agat principaliter animo nocendi, sed sui commodi causâ in re suâ, quo casu damnum per consequentiam emergens haud sit considerandum. (4) quod id extirpationis factum juxta privatam simul 5
contineat publicam utilitatem, ac major futura sit frumentorum & carnium copia, ubi loci inculti ad culturam essent redacti aut ad pascua relicti, quæ publica utilitas, pluriumq; incolarum necessitas multùm anteferenda solius venationum domini commodo. (5) quòd 6
ban-

bannum ferinum in aliena sylva quæsitum jam in eo ipso sit satis odiosum, dum contra jus commune domini fundorum & alii quivis à venationibus arceantur; ideoq; conveniat id magis restringere, quàm ulterius ad alias dominii s. proprietatis partes porrigere: Itemq; quòd de Imperatore non sit præsumendum, eum concessione Regalium seu ju-
7 ris venandi voluisse præjudicare tertio. (6) quòd marito constet facultas extirpandi nemus dotale ac reducendi ad culturam, si eo facto fundum reddat fructuosiorem: cur ergò non potiùs illi, qui plenum &
8 irrevocabile habet sylvæ dominium? (7) quòd multorum locorum consuetudine queant extirpari sylvæ venatoriæ, & ergo unicuiq; sit permittendum, quod fieri haud insolitum est, *conf. Meurer.* Jagt- und Forst-Recht/ *d. pag.* 172. 173. 184. 185. *Besold. part.* 1. *consil.* 15. *n.* 9. *& seq. it. n.* 53. *& ibid. subject. secundum consil. incerti Autoris. it. consil.* 16. *n.* 27. *& seq.* Sed facilis est ad hæc dubitandi argumenta responsio, &
9 quidem ad 1. istam regulam procedere in re, quæ absolutè sine ulla restrictione sua sit, *Besold. p.* 1. *consil.* 16. *n.* 45. qualis verò haud existi-
10 manda sylva venatoria: Etenim si venatio competat jure Regalium aut foresti, atq; sic ad publicam utilitatem, tunc pro commodo ejus usu & exercitio sylvæ usus subest dominio Principis seu Reip., ad quem quamve forestum spectat, ut hactenus, quatenus ad venationem opus est, sylva non censeatur esse proprietarii, *v. supr. Class.* 4. *Sect.* 3. §. 11.
11 *& seq. Item Miscell. jur. quæst* 2. Sin etiam venandi commoditas foret absq; jure forestali quæsita ex præscriptione, pacto vel alio titulo, & simul ex eâdem causâ competeret jus, quo posset sylvæ dominus ab omni usu, qui venationi afferret impedimentum, prohiberi, denuò sylva non pertineret plenè ad proprietarium, sed solummodò quoad alias reliquas proprietatis & dominii partes atq; effectus, ut benè huc
12 quadret l. 83. ff. de R. I. Deinde respondetur ad 2. dubitandi rationem, proprietarium adhuc frui omnibus sylvæ suæ utilitatibus, quatenus eadem sua sit, cùm, quoad venationi non nocitum, licitè cædere & extirpare ligna possit, & verò eatenus saltem sylva sua esse intelligatur:
13 prudentium arbitrio attendendo, quousque venationi haud videatur nocitum, si ipsi sylvarum ac venationum domini desuper convenire nequeant, aut omninò observandâ consuetudine, ad quam forsitan istud arbitrium jam ante longâ observatione vel æquis legibus esset
14 deductum, *vid. Besold. p.* 1. *consil.* 16. *n.* 65. Ad 3. Illud argumenti

pro-

procedere, ubi alteri per consequentiam fuisset nocitum, qui nullum
planè jus in re habebat, seu, cui proprietarius rei nullam servitutem
debuit aut aliud jus simile, *l. 55. l. 155. §. 1. ff. de R. I. l. 24. §. fin. ff de
damn. infect. Besold. p. 1. cons. 16. n. 56. & 58.* haud verò, si usu sui ju-
ris damnum per consequentiam accedat alteri, cui jus aliquod in re
constitutum est, ut damnum non nudè in absentia lucri, sed potis-
simùm in juris sui impedimento consistat, *l. 26. ff. de damn. infect. l. 21.
ff. de aq. pluv. arcend. l. 6. C. de metallar. l. 61. l. 151. ff. de reg. jur. Besold.
p. 1. consil. 16. n. 40. 41. 51. & seq. it. n. 57. 59.* Ad 4. distinguendo se- 15
cundùm ea, quæ dixi Class. 2. Sect. 2. §. 13. n. 13. aut si venatio non jure
Regali, sed alio titulo absq; jure forestali competeret, facilè cedet il-
lius dominus publicæ necessitati vel utilitati, si hæc ita poscat. Ad
5. negando, quod jus venandi sit vel contra jus & justitiam, vel odio- 16
sum: Quod enim attinet venationes jure Regali competentes, cùm
ejusmodi banna ferina habeantur ad decus & utilitatem Reipublicæ,
sicut alia quævis Regalia, videntur hoc ipso, utut non amplius unicuiq;
liceat venari, eorum commoditates ad omnes in Republica homines
redundare, hasq; omnes in mundo homines, (quòd totus orbis terra-
rum è Rebuspublicis constet, in quibus venatio aut subditis aut
pro communi commodo Principi quæsita est) majori cum fru-
ctu percipere, ac si libera cuiq; occupandi constaret potestas, modò de 17
cœtero curent Principes, ut fruticeta particularesq; in mediis agro-
rum & pratorum campis existentes sylvæ, die Feld-Hecken/Püsche/
eintzele Wald- und Vorköpffe/ nec non ipsarum ad bannum feri-
num habitarum sylvarum extremitates, relictis duntaxat grandioribus
arboribus, exscindantur & purgentur, feris tantummodò in mediis ad
requiem commodis sylvarum latibulis continendis: in quibus etiam 18
solis, nec ultrà in aliis sylvarum partibus sales sunt condendi ac pabula
pro feris habenda, velut eam in rem laudantur ordinationes Hassiacæ 19
Mauritii de anno 1593. & Caroli de anno 1683. rubric vom Wild-
pret und gehägten Orten: Nach dem eine zeitlang her von Jägern
und Förstern in den Vor-Höltzern und Feld-Sträuchen viel Gehäge
für das Wildpret gemacht/ und den armen Leuten solche gehägte
Oerter zu betreiben verbotten/ auch durch solch Mittel das Wild-
pret aus den hohen Gehöltzen und Haupt-Wälden in die fruchtbare
gebaute Felder/ unsern Unterthanen an der Frucht und Zins selbsten

 am

am Zehenden zu grossem Nachtheil und Schaden gezogen werden/ oder da je die Förstere solche Vor-Höltzer und Feld-Sträuche zu betreiben gestatten/ unsere Unterthanen/ sonderlich die Schäffere/ es mit Verehrung Hamel/ Schaafe/ Lämmer/ oder Geld/ theuer von ihnen erhalten und gleichsam kauffen müssen. Gleichwol aber unser Will und Meynung gar nicht ist/ daß unsern Unterthanen der mit grosser Mühe/ Arbeit und ihrem sauren Schweiß außgestellter Saame/ davon sie mit Weib und Kindern das Brodt zu Auffenthalt ihres Lebens haben/ vom Wildpret verderbt und abgeätzt werden solle: Als wollen Wir/ daß unsere Ober-Forst- und Jäger-Meister/ deßgleichen Ober- und Unter-Förster/ dergleichen schädliche Gehäge in den Feld- und Vor-Sträuchen gäntzlich abschaffen/ das Wildpret in die hohe Gehöltze und rechte Wild-Baun bringen/ und den armen Leuten die Feld-Sträuche/ in welchen sie es herbracht haben/ zu treiben und zu hüten nicht verbieten/ sondern ohne Forderung oder Annehmung einigen Geschencks gestatten/ auch zulassen/ da Wildpret auff dem Saamen/ in Gärten oder auff Aeckern befunden wird/ daß sie es mit Köttern aus dem Feld scheuchen und abtreiben mögen/ damit unsere liebe Unterthanen/ der Arme mit dem Reichen/ ihr tägliches Brodt umb so viel besser aufferziehen/ auch desto mehr Viehes geweidet/ und zum Fleisch-Kauff in die Städte gebracht
20 werden könne. *add. Naurabt. de ration. p. 454. & seq.* Porrò à venatione regali jure exercitâ omnis injustitia facilè abest, si relicto saltem eo numero, qui ad propaginem ferarum & conservandum bannum ferinum necessarius est, reliquæ feræ singulis annis, bienniis vel trienniis capiantur, eoq; fiat, ut non plus de segetibus subditorum absumatur, quàm utilitatis in publicum redundat, sed potiùs ut ferarum captarum venditione aut in mensa aulica consumptione increscat res
21 publica atq; ærarium: Ulteriùs venatio indamnabilis est, si Principes iis, quæ pro venationum conservatione & exercitio competunt, juribus utantur tam moderatè, ut sylvarum dominis de suo usu quàm
22 minimè detrahatur. Quod nunc etiam concernit jus venandi, alio quàm foresti titulo constitutum, cùm eidem non adhæreat potestas impediendi sylvæ possessorem in libero ejus usu, nisi simul tali titulo specialiter esset quæsita, facilè est perspicere, expressam vel tacitam ibi inesse dominorum sylvæ voluntatem & patientiam, propter quam nihil

nihil odiosum, nilque extensum dicere fas sit: in quibus non contrariis terminis intelligendus Besold. *p.1. consil. 15. n. 23. & seq. usq; ad 39. Item Francisc. Nig. Cyriac. lib.4. controvers. forens. 624. passim.* Progre- 23
dimur ad responsionem contra argumentum sextum, nimirum quòd marito concessa sit immutatio sylvæ dotalis intuitu proprietarii, cujus fundus inde redderetur melior; non verò, si sylva esset venatoria, respectu domini venationum, cujus jura inde vel perirent vel fierent deteriora, *Besold. p.1. consil.16. n.60.* cùm venatio absq; sylva non possit consistere, aut saltem in agris exiguam ferat utilitatem, ceu in quibus feræ non ita quietam sedem solent figere sicut in sylvis, quæ iisdem commodiora præbent latibula ac insuper pabula & alimenta, *v. Francisc. Nig. Cyriac. lib.4. controvers. forens. 624. n.48.* Denique ad septi- 24
mam objectionem, & alicubi publicæ necessitatis vel utilitatis rationi innitentem consuetudinem reponitur idem, quod n.15. hîc, ad arg 4. unde quæstionem negativè decidere nullus hæreo, nimirum quòd domino sylvæ venatoriæ absq; consensu domini forestæ haud liceat ejusdem extirpatio, *Gail. Meurer. & Struv. citat. loc. Add. Schvvanman. obs. pract. 127. Frider. Mindan. de process. mandat. & monit. lib.2. c.39. n.8. Oetting. de jur. limit. lib.1. c.10. n.26. ibiq; lit. Y & Z. Myler. de Princip. & Stat. Imper. p.2. c.73. §.7.*

## §. VI.

CONsensus domini forestæ, de quo in §. præced. actum, nonnun- 1
quam accedit expressè, nominatim eum impertiendo, vel tacitè, non impediendo proprietarium extirpantem: Posteriori casu quæritur, num eo ipso proprietarius libertatem extirpandi, & quanto tempore, præscribat, ita ut in posterum sylvam renascentem pro lubitu queat exscindere? Hæc quæstio quoad illud proprietarium impe- 2
diendi jus, quod absq; jure forestali pacto vel præscriptione quæsitum est, dirimenda venit ex spatio quod ad præscriptionem servitutis in rustico prædio requiritur, tanquam ad instar ejusmodi servitutis istud jus se habeat: atque ideò discutiendum prius erit, utrum tale jus æquipa- 3
randum hactenus sit servituti continuæ vel discontinuæ, & quænam servitus ad differentiam temporum præscriptionis dicatur disconti-
nua? Non certè pro inducendo effectu diversitatis temporum præ- 4
scriptionis talis videtur esse omnis illa, cujus usus est discontinuus quæ-

ve non continuo exerceter, sed duntaxat ea, quæ ex pacto & provisione constituentium habet usum discontinuum per intervalla mensium aut annorum, ita ut non nisi illis mensibus vel annis liceat uti. Ex-
5 cluditur proinde illa, quæ absolutè constituta destituitur continuò usu saltem ex desidia & negligentia ejus, cui constituta est, & qui eâdem
6 continuò uti jus habet, si velit: nec non ea, quâ plures, etiam ex provisione constituentium, utuntur alternis horis vel diebus, ceu qualis una est servitus, quâ plures socii continuò utuntur, ut tam in hâc quàm illâ magis videatur usus esse discontinuus quàm reverà sit, adeoque utraq; in effectu amittendæ servitutis potiùs habeatur pro continua, *arg. l. 7. ff. quemadm. servit. amitt. l. pen. & ult. C. de servitut.* sufficiente
7 etiam ad juris nostri, de quo quæstio est, amissionem non usu per decem annos inter præsentes, & per viginti annos inter absentes, *d. l. 7. ff. quemadm. servit. amitt. l. pen. C. de servitut. Meurer.* Jagt- und Forst-R.
8 *d. loc. pag.* 189. 190. *Besold. part.* 1. *consil.* 15 *n.* 65. *& seq.* tanquam quod usum discontinuum non habeat ex quâdam necessitate, sed saltem negligentia & desidia ejus qui quotidiè poterat uti, *Meurer. & Besold.*
9 *d. loc.* nisi hi ipsi allegati Doctores fortè non benè distinguant inter jus venandi & jus impediendi sylvæ proprietarium aliumve possessorem, ne eam vastaret vel extirparet, cùm non continuò sylvam devastet aut extirpet proprietarius, atq; ideò jure impediendi continuò uti non ita
10 sit occasio, sicut quotidie quis potest venari: unde propter occasionis defectum ex necessitate, non desidia, haud minùs discontinuum usum
11 habere videtur dominus venationis, atque si continuo usui obstaret lex contrahentium, quo casu, sicut & eo ubi discontinuum ratione cujuslibet discontinui usus intelligendum, ad amissionem prædicti juris necessarii forent viginti anni tam inter præsentes quàm absentes, aut inter hos, prout quidam volunt, anni quadraginta, *d. l. 7. quemadm. servit. amitt. d l. fin. C. de servit. Meurer & Besold. d. loc.* W*esenbec. quemadm. servit. amitt. n* 6. *ibiq; Hahn. Carpzov. part* 2. *Constit.* 3. *def* 23. Jure
12 Saxonico indistinctè unum & triginta annos cum sex hebdomadibus requiri tradunt Wesenbec. *d. loc.* Carpzov. *d. Const.* 3. *def.* 3. *n.* 9. De
13 cætero in præsenti materia præscriptio procedit eò fortiùs, quò magis non usus domini venationum haud nudus est & solus, verùm ulterius accedit factum sylvæ possessoris contrarium, nimirum actualis sylvæ extirpatio, quâ jus impediendi succisionem, quod venationis domino

com-

competeret, penitus evertitur, interruptæq; patientiæ argumentum in facto contrario satis apparet, utut aliàs illud impediendi jus, ad instar servitutis urbani prædii, solâ proprietarii patientiâ, nec verò etiam venationis domini usu, in prohibitione consistente, perficeretur, velut tamen eà solâ non perficitur, *l. 8. ff. quemadm. servit. amitt. Malcomes. ad Wesenbec. h. t. n. 6. verb. Non utentis negligentia. Add. Oetting. de jur. limit. lib. 1. c. 10. lit. Z. in f.*

## §. VII.

At quid dicendum, ubi hoc jus, de quo vertitur quæstio, competeret jure foresti & Regalium, cùm tale Regale sit res fisci, adeoque præscriptionibus haud obnoxium, *§. 9. Instit. l. 18. l. 24. in f. ff. de usucap. l. 2. C. commun. de usucap. Besold. dissertat. de Regal. th. 1. §. 6. & c. 9. § 1. & 6.* Sanè ad acquirendum ipsum id Regale privatis opus erit tanto tempore, de cujus initio non extat memoria, qualis immemorialis præscriptio vim habet legis ac privilegii, neque submovetur verbis generalibus præscriptionem excludentibus, tam de jure Saxonico quàm communi, *c. 26. §. prætereà χ. de V. S. Cravett. de antiquit. temp. part. 4. Sect. Materia ista singularitatis testium. n. 43. Wesenbec. consil. 45. n. 22. 23. 34. 35. & 36. Besold. part. 2. consil. 49. n. 81. Carpzov. part. 2. Const. 3. def. 24. & 25.* at hîc in terminis non sumus, ubi quis ipsum jus Regale præscripsisse dicitur, quod alteri in sylva aliena constitutum, ita ut nunc non amplius ille, contra quem præscriptum est, sed qui præscripsit, eodem queat uti: Potius versamur in terminis, ubi sylvæ proprietarius, illius Regalis juris quasi debitor, libertatem ab ea præstatione vult præscriptam, cujus favore videbatur minus temporis sufficere. Sed nihilominùs regulæ inhærendum, quòd scilicet res ad fiscum spectantes à præscriptionibus contra quoscunq; indistinctè sint immunes, adeoq; non nisi immemoriali, sub generali præscriptionum exclusione haud comprehenso tempore præscriptibiles, ne quidem aliter aut breviori tempore ab illis, qui earum præstandarum debitores sunt, si libertatem ab ea præstatione contra fiscum aut dominum Regalium obtinere præsumant, *v. Recess. Imper. de anno* 1548. §. Wann auch ein Außgezogener. *56. junct. ibid.* §. Aber die Außgezogene. 63. §. Wo aber innerhalb Menschen Gedencken. 64. *Besold. part. 2. Consil. 75. n. 1. & 20.*

Margin numbers: 1 (beside "At quid dicendum"), 2 (beside "at hîc in terminis"), 3 (beside "Potius versamur in terminis"), 4 (beside "Sed nihilominùs").

## §. VIII.

1 IIs casibus, ubi quandoque eradicatio sylvæ licitè contingit, fundusq; ad culturam redactus est, *conf. supr.* §. 4. *n.* 2. §. 5. *n.* 25. *&* §. 6. *hîc.* incidit quæstio, ad quem tunc novorum fructuum decimæ pertineant, ceu quas tum Clerici, quùm domini territorii jurisq; territorialis; nec non ipsi forestæ domini, hi maximè tunc, solent prætendere, quando alius est forestæ, alius territorii & superioritatis territorialis, quoad cœtera dominus, velut exemplum suppetit in Duce Würtembergico, quem ferunt in vicinorum quorundam Imperii Statuum territoriis jus venandi ac jurisdictionem forestalem possidere, *Myler. de Princ. &*
2 *Stat. Imp. p.* 2. *c.* 73. §. 13. Certè jus Canonicum, uti decimas prædialium, & in lato significatu novalium seu terræ præcisæ quæ anno cessavit Brach-Land / *l.* 30. § 2. *ff. de V. S.* ita etiam in specie novalium, seu agrorum, de quibus non extat memoria, quòd aliquando culti fuerint, noviter ad culturam redactorum, *l. ult.* §. *ult. ff. de term. mot. Besold. thes. pract. voc.* Außstöcken. eamque novalium qualitatem, utut posteà perpetuò colerentur, non amittentium, sed eò usq;, donec eradicationis & primæ culturæ memoria supersit, retinentium, *Klock. de contribut. c.* 1. *n.* 298. attribuit Clero, omnesq; indistinctè agros, quoad decimas habet prædiales, eò quòd ab initio omnes agri fuerint novales, & tamen non aliis, verùm soli Clero jus decimandi universale tributum, quale ideò universale in toto territorio jus hodie quoq; comprehendat agros noviter ad culturam redactos, & tam in iis, quàm qui ab antiquo culti sunt, quoad jus decimandi excludat alium quemvis, etiam territorii dominum, *c.* 13. *&* 29 *χ. de decim. Klock. d. loc. n.* 301. *& tr. de ærar. lib.* 2 *c.* 2. *n.* 35. 37 38. *Menoch. consil.* 36. *n.* 21. 27. 32. 50. *Dartis de benefic. Sect.* 1. *c.* 1. *vers. Tertiò jus decimarum. usq; ad fin. &*
3 *Sect.* 2. *c.* 1. *in fin.* in tantum ut decimæ, si novalia incertæ parochiæ sint, pertineant ad Episcopum, qui easdem vel alii ecclesiæ assignare, vel ad opus suum retinere jus habet, *d. c.* 13. *de decim. Klock. de ærar. d.*
4 *loc. n.* 36. nec non ut ecclesiæ parochiali maneant decimæ novalium, quamvis de cœtero decimæ ex præscriptione vel privilegio alii, quàm parochiali, ecclesiæ competerent, cùm his ipsis illæ, ceu hactenus non possessæ, eo prædicto incertitudinis casu non contineantur, *d. c.* 29. *de decim. c.* 25. §. *nec occasione. eod. Klock. d. n.* 36.

§. IX. Sed

## §. IX.

Sed verò malè non pervolâsse totum Bibliorum corpus videntur e- 1
jus opinionis autores, quando credunt soli Clero jus decimandi universale ab initio esse concessum, quod propter suam universalitatem excluderet quemvis alium, etiam territorii dominum, quippe cùm non solùm aliud genus decimarum tertio quoquo anno Sabbatho Levitis cum pauperibus viduis, pupillis & peregrinis esset commune, *Deut. c.* 14. *v.* 28. *&* 29. sed quoque dominis territoriorum in veteri testamento illud jus regium (quod ibidem verum jus regium describi in quæst. 2. Miscell. jur. demonstravi) satis expressè datum sit, ut possint pro conservatione sui status & in eo publicæ utilitatis addecimare subditorum segetes, reditusq; vinearum, & greges animalium, 1. *Sam. c.* 8.
*v.* 15. *&* 17. Neq; quicquam impedit, unius rei non potuisse consti- 2
tui plures dominos in solidum, potiùs enim duæ hîc separatæ res sunt ex diversis principiis promanantes: nimirum jus decimandi à Deo, atq; sic ex ratione juris naturalis, constitutum Levitis, ne possidendo bona incumberent curæ domesticæ, & quò tamen sancti sui laboris præmium haberent dignamq; sustentationem, *Num. c.* 18. *v.* 21. *& seq.* deinde jus Magistratui & dominis territoriorum à Deo itidem confirmatum capiendi non eandem sed aliam decimam ex reliquis fructibus, si pro conservatione sui status ac in eo publicæ utilitatis ea decimarum exactio foret necessaria, 1. *Sam.* 8. *v.* 15. *&* 17. quæ juris decimandi, seu usus ejus, divisio neque per naturam neque per ullam legem est impossibilis, ceu ex causa satis bona ab ipso DEO, totius mundi & omnium
quæ in eo sunt domino, præcepta & instituta. Justâ proinde ratione 3
in seditiosos Sueviæ rusticos, qui anno 1525. inter alia duodecim articulis inclusa postulata Magistratui aliisve decimarum possessoribus easdem eripere, ecclesiæq; & Parochis restituere præsumebant, invehit B. Lutherus, pro zelo suo, Magistratui jus decimarum salvum esse volens, gravissimè scribens: Dieser articul (scilicet secundus decimas ecclesiæ vindicaturus) ist eitel Raub und offentliche Strauch-Dieberey/ denn da wollen sie den Zehenden/ der nicht ihr/ sondern der Oberkeit ist/ zu sich reissen. Porrò: Wolt ihr geben und guts thun/ so thuts von eurem Gut. *v. Tom.* 3. *Jen. German. fol.* 111. *b. & fol.* 121. *a.*

§. X. Po-

§. X.

1 POnamus tamen, à Deo nullum decimandi jus Magistratui, sed soli Clero esse ex supradicta ratione in veteri sua lege constitutum, atque etiam decimarum attributarum taxationem & certam quotæ definitionem factam, nimirum ut sint decima pars omnis generis fru-
2 ctuum, *Num. d. c.18. v.21. & seq.* certè in lege Evangelica nullum invenimus de solvendis decimis præceptum, adeoque hâc lege gratiæ, quâ per mortem Christi veteris legis ceremoniæ, retento morali, abrogatæ sunt, ultrà non est juris naturalis aut divini obligatio, quàm ut Clericis prospiciatur, quò absq; domesticis curis habeant alimenta, congruam sustentationem & dignum impensi laboris præmium, atque sic ex decimis, si non aliunde absque domestica solicitudine provisio fieri queat, eam partem, quæ pro congrua sustentatione, justâq; laboris mercede sufficiat, tanquam in qua provisione veteris legis morale constiterit, quotæ determinatione ad ceremoniale pertinente, *v. Zigler. ad Grot. de jur. bell & pac. lib.1. c.1. §.17. verb. nec minus fructuum decima. Peller. ad Klock. de ærar. d. loc. n. 36. Reinking. de regimin. secular. & ecclesiast. lib.3. Class.1. c.8. n.8 & 9. Wurmser. Exerc. jur. public.*
3 *6. th.19.* Ex quibus sponte sequitur, quotam decimæ hodie non esse in obligatione juris divini, sed potius humani, adeoque eos, qui nomine & ratione quotæ ad jus divinum appellant, erubescere habere opus, quòd non etiam summo Pontifici, juxta veteris legis sanctionem, *Num.*
4 *18. v.26.28.* decimam præstent decimarum, *v. Peller. d. loc.* Nihil est quod vetat, si ministris ecclesiæ congrua salaria aliunde constituta sint, ut jus decimandi omitti, atque vel hac ratione etiam ad laicos potuerit transferri, *Reinking. & Zigler. d. loc. Dartis de benefic. Sect. 2. c. 1. pr.*
5 Nihil impedit, si ex decimis prædialium ministri ecclesiæ jam congruentem sustentationem & dignam labore habeant mercedem, iisdem decimas novalium negare, ac potiùs domino territoriali attribuere non solùm in locis desertis publicis, sed etiam in privatis incultis, ad
6 culturam redactis: haud quidem ex eâ ratione, quòd loca deserta & inculta, si ab aliqua universitate non sint occupata, pertineant instar vacantium bonorum ad dominum territorii, *v. Klock. de contribut. d. c.1. n.303. Myler. de Princip. & Stat. Imper. lib.2. c.70. §.2.* quia tunc decimæ novalium spectarent duntaxat ad loca publica, in culturam

subditis

subditis concessa, essentq; quasi pro canone in recognitionem dominii, *Peller. d. loc. n.33. Dartis de benefic. Sect. 1. c. 1. vers. Tertiò jus decimarum. vers. Item eæ dantur.* Neq; etiam ex eâ causâ, quòd similiter a- 7
gri privati desiderent curam Principis, ne relinquantur inculti, ceu cujus sit considerare, quinam fructus aut non proveniant, cum provenire possint, aut cum exigui sint, an augmentum admittant, *Klock de ærar. lib.2 c.3 n.3 Lather. de censib. lib.3. c.6. n.41.* cujus etiam sit providere, quò nullus ager, tanquam qui sit hominibus vivendi pater, solusq; noscat abscondere paupertatem, sit desertus ac incultus, adeò ut malitiosos negligentesq; agrorum desertores ad culturam revocare, contumaces dominio suo privare, agrosq; alteri sub annua pensione concedere ius habeat, *l. 8. & 16. C. de omn. agr. desert. Lather. d. lib. 3. c. 5. & 6. Myler. d. c. 70. §. 1.* quia adhuc novalium decimæ pertinerent saltem ad agros planè desertos & incultos, nunc verò providentiâ domini territorialis ad culturam redactos, nec etiam ad eos fundos, quos dominus spontaneo motu ad culturam redigeret, veluti majoris commodi causâ sylvam extirpando. Porrò nec exinde, quòd Principes 8
hodie superioritati territoriali annexum habeant jus Episcopale, ad quos ideò tanquam Episcopos, si ministris ecclesiarum de congruis salariis prospexerint, pertineat quod reliquum est, quia hoc saperet præcisam obligationem legis Mosaicæ ratione quotæ. Sed potiùs ex u- 9
nico superioritatis territorialis fundamento, quo Princeps pro statu Reipublicæ, sicut quælibet alia, ita quoq; de fructibus decimas illas justè exigit, quas alius nondum possidet, *1 Sam. 8 v. 15. & 17. Thom. Michaël. de jurisdict conclus. 49. lit. a & b. Klock. de contribut. c.1. n.298. & 302. Merckelbach. Inter-Consil. Klock. 41. vol. 1. Myler. d. c. 70. § 5. Besold. part. 5. consil. 233. n. 25. Wurmser. Ex. jur. publ. 6. th. 21.* quod hodie eò minorem habet difficultatem, quò magis, post acerrimas dis- 10
putationes inter dominos territoriales & Clericos, eosve alios qui sibi ab antiquo jus decimandi quæsiverunt, nunc pacis religiosæ constitutione territoriorum dominis sua hactenus jura permanserunt illibata, *vid. Instrum. pac. art. 5. § 46. Hartm. Hartm. tit. 53. obs. 10. in f. Myler. d. loc. §. 6. Besold. thes. pract. voc.* Neu Bruch.

§. XI.

DIcendum itaque ad quæstionem erit propositam, ubi sylva à pro- 1
prietario fuit eradicata & ad culturam redacta, decimas nova-

lium haud deberi illis, qui illic locorum jus decimandi habent ab antiquo, niſi in ſpecie decimæ quoq; lignorum ex eâ ſylvâ competiiſſent, quarum dominus poſt eradicationem ſylvæ meritò prætenderet decimas novalium. *Beſold. part. 2. Conſil. 75. n. 7. & 8.* verùm cedere illas domino territoriali, *Myler. de Princip. & Stat. Imper. lib. 3. c. 73. §. 8.* cujus juri quæſito proinde non minus, quàm ſi ad Clericos adhuc omnes decimæ ſpectarent, poſſe præjudicium aliquod inferri per iſtud intereſſe damni, quod dominus foreſti, inq; ejus compenſationem decimas, prætendit, ſicut è contrario dominus territorii, aliusve lignorum, & nunc novalium, decimator nullum jus habet impedire dominum jurisdictionis foreſtalis, quò minus & is in compenſationem damni peculiarem decimam, Stock-Zehenden/ Stock- oder Forſt-Garb/ absq; minoratione des noval- oder auch alten Holtz- und nun noval-Zehendens/ exigat, cùm ſeparata ſint jura noval- oder auch alter Holtz- und nun noval- So dann Stock-Zehende/ ex diverſis principiis manantia, quæ ideò juxta ſe ſtare poſſint, *Beſold. theſ. pract. voc.* Außſtocken. *voc.* Neubruch. *Klock. de arar. lib. 2. c. 2. n. 38. Myler. d. §. 8. Naurabt. de ratiocinar. pag. 372. Knipſchild. de jurib. ac privileg. Civitat. Imper. lib. 2. c. 7. n. 103. 104 105. add. antiquiſſ. Conſtitutio* des *in Claſſ. 2. Sect. 2. §. 12. n 6.* angezogenen Drey-Eicher Wild-Banns/ auch ſoll er (ſcilicet der Faut zu Müntzenberg) wehren das Roden
1 alſo lang/ es ſeyen Wieſen oder Aecker/ biß daß jener ſeinen Zehenden drey Werbe darvon gibt / alſo mag er den Acker geären mit dem
2 Pflug/ und die Wieſe gemehen mit der Senſe. Eam tamen decimam, vel aliam ſui damni compenſationem, tunc demum exigere domino foreſti fas eſt, ſi non ſylvæ extirpatio ex jure præſcriptionis contigiſſet, quia hoc caſu damnum haberet imputandum propriæ negligentiæ, ſibi verò ſoli, non etiam domino territoriali, nocenti.

## §. XII.

1 PRæfatæ doctrinæ conveniens eſt, ſi Princeps cuidam nobili Landſaſſio cum caſtro ſylvas & jura venandi in feudum conceſſiſſet, poſteaq; quidam hæredum partes ſuas feudi ſeu utilis dominii Principi rurſus vendidiſſent, ut hic cum reliquis hæredibus in dominio ſylvarum & venationum utili (directum enim totum ad ipſum pertinet) concurreret, quòd tunc, quando contingeret omnium dominorum conſenſu

sensu quasdam sylvarum partes, venditis lignis pretioq; communicato, eradicari & in culturam redigi, decimæ novalium cedant soli Principi, tum quia paucarum partium eradicatione venationi nullum allatum præjudicium, *v.* § 4. *hic. n.* 2. §. 5. *n.* 12. *&* 13. quùm quia ad solum Principem pertinet superioritas territorialis: Aliud dicendum de 2
annua pensione vel canone, quam quemve in recognitionem dominii præstat is, cui fundus arboribus nudatus ad colendum est concessus, siquidem communio ejus canonis innititur rationi dominii; decimarum verò jus ex diversâ superioritatis territorialis causa procedit. Occasionem applicandorum horum jurium antehac præbuêre quædam 3
partes in media sylva Hazfeldensi eradicatæ, & pro annua pensione aliis in culturam ad aliquot annos concessæ, quæ quidem pensio inter Principem Hassiæ ac Nobiles de Hazfeld pro rata cujusq; dominii fuit partita, at decimæ soli Principi quæsitæ.

## §. XIII.

SI verò dominus sylvæ, aliusve possessor extra casus permissos, in 1
præjudicium venationis quid attentet, sylvam vel vastando vel penitus extirpando, quibus remediis eum prohibere poterit, damnive resarcitionem petere venationum dominus? Equidem si penes ipsum 2
sit jurisdictio forestalis, facilè sibi consulet secundùm ea quæ dixi §. 1. *&* 2. *hic.* si non, agere oportet apud eum, penes quem residet vel forestalis vel ordinaria Jurisdictio *d.* § 2. *n.* 4. sed quâ actione? Rectè tri- 3
buunt Doctores tum in casu, ubi excisio sylvæ jam esset facta, quum quando immineret, ut vel prohibeatur cædens vel ad resarcitionem damni compellatur, implorationem officii judicis, actionem confessoriam & negatoriam, utile interdictum unde vi, vel in ejus locum subrogatam actionem utilem, remedium c. redintegranda. caus. 3 q. 1. Item remedium l. Si quis in tantum. C. unde vi, actionem in factum, remedium simplicis facti narrationis cum generali petitione juris & justitiæ administrationis, item juramentum in litem, *v. Meurer.* Jagt- und Forst-Recht *part.* 7. im *consilio* an einen Fürsten bey der dritten Frag / *vers.* Zum dritten ist dem spoliirten zugelassen. *pag.* 193. *it. part.* 2. *tit.* Der Eigenthums-Herr ob er sein eigen Wald / Höltzer und Bäume. vers. Also da auch der Wald jetzunder schon. *pag.* 24. *Besold. part.* 1. *consil* 15. *n* 97. *& seq. consil* 16. *n.* 53. 66 *& seq. usq; ad fin.*

*Knipschild. de jurib. ac privileg Civitat. Imper. lib.2. c.7. n. 100. & seq.*
4 Eoque in litem juramento dominus juris venandi consequitur, salvâ tamen moderatione judicis, quantum juraverit, etiam tunc ubi insti-
5 tuta esset actio confessoria vel similis, *Meurer. d loc.* moderatione judicis inprimis interponendâ, si venationis dominus plus secundùm affectionem, quàm veritatem, jurâsse deprehendatur, *Meurer. d. loc. pag.*
6 195. unde nunc facile est judicium, an præcisè semper & quando cogatur sylvæ dominus vel reducere prædia culta in nemora, vel, si habeat, alias æquivalentes venationes domino juris venandi concedere, num verò præstando interesse liberetur, *Meurer. d. quæst.3. pr. pag. 192. Cæpoll. de servit. rustic. præd. c.9. n.42. & seq. Besold. p.1. consil.15 n.88. & seq. Knipschild. de jurib. a. privileg. Civitat. Imper. lib.2. c.7. n.105.*

## §. XIV.

1 POrrò propter periculum ex mora & damnum emergens irreparabile (siquidem nonnisi maximo temporis lapsu arbores pristinæ altitudini, umbrositati & utilitati restituuntur) in Camera decernun-
2 tur mandata sine clausula, *Gail. 2. obs.67. n 8.* nimirum saltem ratione excisionis sylvarum, non ipsius juris prætensi, atque tunc demum, si venationis dominus damnum irreparabile alleget, & narrata super tali damno verisimiliter qualificentur, *Schvvanman. obs. pract.127. Knipschild. d. c.7. n.102. add. supr. Class.4. Sect.5. §.10. n.11.*

## §. XV.

1 IMò & ipsi sylvarum domini, quibus simul venationum jura quæsita, tum vigore proprietatis, quùm, si competit, ordinariæ vel forestalis jurisdictionis (quæ quidem Principibus & Statibus Imperii Jure Status asserenda, *Myler. de Princip. & Stat. Imper. lib.2. c.73. §.2.*) de propriis sylvis ordinatè cædendis, nec ad avaritiam usq; Saltuariorum, custodum, aut eorum, quibus lignandi vel similia jura constituta, vastandis edicunt, ne suo venandi juri fiat aliquod impedimentum: Quò
2 spectant, quatenus pro commodo & conservatione venationis opportuna tempora & modum succidendi præfiniunt superiùs citatæ ordinationis Marburgensis articuli sequentes, veluti art.1. Sollen die Be-
» amten und Förster/sobald nach gehaltener Brunst/oder Schwein-
» hatz: das Clafter-Holtz zur Fürstl. Hoffhaltung hauen und ma-
chen

chen lassen/ und bey den Unterthanen seyn/ daß sie es recht hauen und machen. Artic. 10. Wo jung Holtz vorhanden/ das dienlich ist außzuschneideln/ sollen die Förster jederzeit dahin bedacht seyn/ daß an den Wegen und Strassen ein Schritt oder zehen das dicke Holtz stehen bleibe/ damit das Wildpret von den Wanders-Leuten nicht „ gejagt noch gescheucht werde/ und sich das Wildpret also mit Ruhe „ trocken könne. Artic. 11. Sollen die Beambten und Förster die Quartal mit den Unterthanen in Anweisung Holtzes halten/ damit die Gegen-Register gehalten können werden/ als nemlich das erste Quartal im Januario, da dann die Leute darzu müssig/ und dem „ Wildpret zu gutem kommt/ daß es sein Geäß an dem Mooß und „ Knopffen haben kan. Artic. 13. Das dritte Quartal soll sobald nach Michaelis im Octobri, ehe dann man mit der Schweinhatz „ anfähet gehalten werden/ auffs förderlichste wann die Leute mit der Saat fertig seynd. Artic 18. Welcher sein Holtz höher abhauet/ als einen Schuh hoch/ solcher soll deßhalben fünffthalben alb. zu Straff geben/ quod fortè feræ fugatæ in istiusmodi truncis queant transfigi, *add. Sect. seq.* 17. §. 11. *n.* 2.

## §. XVI.

Cum itaque venationum domini multum intersit, ne sylvæ venatoriæ à proprietariis vel aliis quibuscunq; devastentur, adhuc vertitur quæstio, an eidem potestas sit (1) custodes & saltuarios constituendi? (2) ædificandi in sylva remota domum pro habitatione constituti custodis? Ad primam quæstionem absque ulla hæsitatione dicendum est, juris venandi dominum facultatem habere constituendi præfectos & custodes venationum, qui instruant & curent venationes, custodiantq; feras, Jäger/ vel etiam in lato significato, quo forestum comprehendit bannum ferinum, Forst-Knecht/ Förster. *v. suprà* §. 1. *add. Meurer.* Jagt- und Forst-R *part. 2. tit.* Ob der Forst- oder Eigenthums-Herr mehr. *pag.* 29. *Besold. part. 1. consil.* 3 *cap.* 4. *tit.* 4. *n.* 14. *Knipschild. de jurib. ac privil. Civit. Imper. lib.* 2. *c.* 7. *n.* 46. At verò in præsenti causa quæstionis intellectus est de constitutione custodum sylvæ, qui curent, ne incisione lignorum aliisve modis sylvæ vastentur, von Forst-Knechten oder Förstern in specie ita dictis, quos alii vocare solent Holtz-Wärter/ Baum-Wärter. Horum certè constituendi

conſtitutionem non venationis, ſed ſylvæ domino tribuit Meurer. *d. loc.* eamq; etiam venationis domino denegat Klock. *de ærar. lib.2.c.2. n.44.45.& 46. Item tom.1. conſil.29. n.480 481.* referens Cameræ Imperialis ſententiam de anno 1578. in Sachen der dreyen Gemeinden/ St. Johann/ Daſſenheim/ und Steinberg/ Klägerer/ contra Graff Philipſen zu Hanau ꝛc. daß Beklagtem auff dem in actis angezogenen der Kläger eigenthümlichen Wald zu hägen/ auch Förſter und Baum-Wärter zu ſetzen nicht geziemet noch gebühret ꝛc. Aber das Jagen belangend/ von angeſtellter Klag zu abſolviren und zu
5 erledigen ſeye ꝛc. cujus negativæ ſententiæ ratio veriſimiliter eſt, quòd venationis domino non competat aliquod jus in ipſam ſylvam, ſed duntaxat in eâ; quòdq; ipſius ſylvæ domini curâ jam ſatis etiam ſibi ſit proſpectum, ceu de quo non ſuſpicandum, quaſi in proprium detrimentum quid facturus ſit vel permiſſurus.

## §. XVII.

1 VErùm hæ rationes ejus ponderis non ſunt, quin potiùs ſentiam, & ſylvarum dominis jus eſſe ponendi cuſtodes, qui tamen non bombardas, ſed ad ſui defenſionem contra fures lignorum ac ferarum, lanceam vel ſimile armorum gerant genus, *conſ. Meurer. d. pag. 29. Beſold. d. conſil. 3.c.4. tit.4.n.14. Naurabt. de Ratiocinar. pag 372.* & quoque domino venationum haud negandum eſſe, Præfectos habere & cuſtodes, quibus cura tam ſylvarum & lignorum, quàm venationum, incumbat ſaltem hactenus, ut delinquentes deferantur & puniantur apud eum, penes quem eſt jurisdictio, aut ſi ipſi ſylvarum dòmini eas devaſtent, ut inhibitio impetrari damnumq; præcaveri queat. Etiamſi
2 enim venationum domino non conſtaret aliquod in ſylvam jus dominii ( uti tamen pro uſu & exercitio regalis ſui juris id habere aliquoties demonſtratum eſt ) ſed tantum uſus venationum, tamen æquè ipſius, ac proprietariorum intereſt ſylvas non devaſtari, adeoq; non minus eidem quam dominis ſylvarum relinquenda in earundem conſervationem vigilantia eſt ac cuſtodum inſtitutio, ſine quâ certè curâ nullo modo, nullâq; viâ, valeret impedire, quò minùs ipſi ſylvarum domini (velut non obſtante in contrarium præſumptione non raró ex invidia aliisve cauſis accidit) easdem nimiùm excidant, ut meritò iſtam curam lignorum tam ipſi crediderim neceſſariam & permittendam, quàm

quàm iter ad fontem habenti aquæ hauſtum, vel hauſtum habenti iter ad hauriendum, *l.* 3. §. 3. *ff. de ſervitut. præd. ruſtic. add. l.* 4. *l.* 5. *pr. &* §. 1. *ff. de itin. act. priv.* Ea tamen venationum domini cura non minus atq; illa, quæ domino territoriali in ſylvis privatorum competit, 3 *v. Sect. ſeq.* 17. §. 3. *n.* 2. *&* §. 4. *n.* 2. quoad ipſum ſylvæ dominum aliumve poſſeſſorem ſaltem ſpectat ad abuſum, non etiam ad uſum, in quo ne minimùm quidem ſylvæ dominus impediendus aut ullo modo gravandus eſt, *v. ſupr. h. Claſſ.* 4. *Sect.* 5. §. 10. *in f.* ut & ideò, ſi vel maximè venationum aut territorii dominus publicæ rei conſultius eſſe 4 exiſtimaverit, proprietariorum aliorumve ſylvæ poſſeſſorum cædendi pro conveniente uſu libertatem potiùs ad præſcitum & præcedentem conceſſionem Præfectorum ſylvæ reſtringere, quàm abuſus eventum expectare, tamen eam conceſſionem pro congruo uſu absq; ulla protractione & ſine omni ſportula fieri æquum ſit, velut hâc æquanimitate alios præcellit Johannes Fridericus, Dux Brunſuicenſis & Lüneburgenſis, *in ordinat. foreſt. de anno* 1678. *cap.* 3. §. 18. 19.

## §. XVIII.

Diſtinguendi propterea ſunt diverſi caſus (1) ſi jurisdictio foreſtalis, quatenus ea ſimul lignorum & venationum curam reſpicit, 1 ſit penes dominum juris venandi, non penes dominum ſylvæ, (2) ſi eadem foret penes dominum ſylvæ, vel (3) alium tertium, venatione absq; jure foreſtali aliunde competente, (4) ſi dominus ſylvæ ex ſuperioritate territoriali gauderet jurisdictione foreſtali in ſpecie ita dictâ ratione ipſius ſylvæ aut lignorum; dominus autem juris venandi ex ſpeciali pacto haberet eam partem, quæ circa venationes occupata eſt, ſeu jus venandi cum jurisdictione: aut è contra dominus venationum eas ipſas poſſideret jure foreſti & ſuperioritatis territorialis; ſylvæ verò dominus ex pacto jurisdictionem foreſtalem in ſpecie ita dictam circa ipſam ſylvam & ligna. Primo caſu dominus juris ve- 2 nandi cuſtodem ſylvæ, cui tam lignorum quàm ferarum cura ſit, ex duplici vinculo jure conſtituit (1) utilitatis publicæ, (2) venationum: nec tamen minus domino ſylvæ conſtat libertas habendi cuſtodem lignorum absq; bombardis, ſaltem ita, ut delinquentes ab eodem deprehenſi tradantur puniendi domino venationum, quà habenti jus foreſtæ. Secundo caſu utriq; poteſtas eſt conſtituendi cuſtodem, do- 3

mino

mino quidem ſylvæ ſine bombardis, aſt ut ad ipſum ſpectet punitio delinquentium, etiam eorum, qui à domino venationis ejusve cuſtode
4 eſſent prehenſi. Tertio caſu uterq; is, nec non ille penes quem eſt jurisdictio, cuſtodem inſtituere jus habet, & quidem ſylvæ itemve jurisdictionis dominus absq; bombardis, ſed prehenſi transgreſſores
5 remittendi ſunt ad eum, cujus eſt jurisdictio. Quarto caſu cùm alter de ſuo jure ſponte remiſerit, unus lignorum, alter venationum habet curam cuſtodumve conſtitutionem, quilibet etiam in ſuâ parte pu-
6 nitionem. Quò faciunt, quæ conventionibus limitum in anno 1669. adjecta ſunt pacta Haſſiæ utriusq; lineæ Principum, veluti §. 3. membr. 3. Demnach auch wegen des territorii an der Hard und Hollerberg / ſodann der von Heſſen-Caſſeliſcher Seiten prætendirter Pfandung in denen Buchenauer Gebräuchen und eigenthümlichen Waldköpffen / dem Wein-Gart / Ellenberg / und Homberg bißhero Streit geweſen / ſo iſt verglichen worden / daß cum omni jure die Hard Heſſen-Darmſtättiſch / und hingegen das ſtreitige Theil / als der Inhang des Hollerbergs beneben dem Eigenthum der Naſſen Heer Heſſen-Caſſel zukommen und verbleiben / die Buchenauer Gebräuche auch in einen gewiſſen Anſchlag gebracht / und dem Fürſtl. Heſſen-Darmſtättiſchen Hauß gegen ein æquivalent vertauſchet werden ſollen / wobey man ſich dann auch Heſſen-Darmſtättiſcher „Seiten erkläret / wann ein Heſſen-Caſſeliſcher Förſter (jedoch ohne „Büchſen) in beſagten Heſſen-Caſſeliſchen Waldköpffen jemand in „Frevel ergreiffen und pfänden würde / zu verſtatten / daß die Pfande „naher Wetter gelieffert / und uff der Caſſeliſchen Forſt-Beambten „Erſuchen von den Beambten zu Biedenkopff die Freveler dahin zur „Buß-Thaidigung remittirt werden. Item §. 4. Das Jagen betreffend / ſo wird jeder Fürſtl. Theil daſſelbe in ſeinem territorio zu exerciren wiſſen / und auſſer demſelben dem andern Theil damit keinen fernern Eintrag thun / es ſey dann / daß man etwan unumbgänglich mit der Stellung das benachbarte territorium berühren müſte / welchen unvermeidlichen Falls es auch eines und andern Theils ſo genau nicht zu halten ſeyn wird / allermaſſen ſich in ſpecie Heſſen-Darmſtadt an der Hard an der Dreißbacher Waldung den Weg am Graben her / Heſſen-Caſſel aber am Donnersberg bey dem umbgefallenen Haßenſtock dieſelbe vorbehalten. Jedoch verſtehet

ſich

sich dieses nicht auff den Krötenpful / als worinnen dem Fürstl. Hessen-Darmstädtischen Hauß die Jagt-Gerechtigkeit allein angehörig ist / und nachdem man Hessen-Darmstädtischer Seiten zu einer Häge-Einbindung in solchem Krötenpfuel an Enden und Orten / wo es bequem erachtet wird / sich befugt hält / so ist Hessen-Casselischer Seiten solche Häge zwar im gantzen Krötenpfuel / aber allein im Monat Majo und zu Brunst-Zeiten nachgegeben worden. Et constat mihi per experientiam, domum Cassellanam in prædicta sylva, so der Krötenpfuel genennt / vi proprietatis & jurisdictionis territorialis seu etiam forestalis in specie ita dictæ, exercere curam lignorum per custodem absq; bombardis: domum verò Darmstatinam constitutum habere cum bombardis custodem venationum, atque ex hac parte etiam jurisdictionem. 7

## §. XIX.

ORdine nunc alteram quæstionem, § 16. propositam, tangit tractatio: Quæ ex hactenus dictis, cùm lignorum custodia & cura per custodem obtineri queat etiam absq; habitatione in sylva, non facilè erit affirmanda, nisi fortassis in eo necessitatis casu, ubi sylva venatoria multum foret à territorio vel proprietate domini venationum remota, *v. arg. l. 6. in f. ff. de servit. rust. præd.* *Meurer.* Jagt-und Forst R. *part. 2. tit.* Ob von wegen Forstlicher Obrigkeit / die zu erhalten / im Forst möge gebauet werden. *pag. 30. Gail. 2. obs. 68.* atq; tunc sub hâc conditione ut satisfiat proprietario ratione soli pro ædificii positione occupati, *Besold. part. 1. consil. 3. cap. 4. tit. 4. n. 14. add. Knipschild. de oblig. dom. & vasall. p. 2. q. 1. n. 134. & de jurib. ac privileg. Civit. Imper. lib. 2. c. 7. n. 47.* 1 2

mino quidem sylvæ sine bombardis, ast ut ad ipsum spectet punitio delinquentium, etiam eorum, qui à domino venationis ejusve custode
4 essent prehensi. Tertio casu uterq; is, nec non ille penes quem est jurisdictio, custodem instituere jus habet, & quidem sylvæ itemve jurisdictionis dominus absq; bombardis, sed prehensi transgressores
5 remittendi sunt ad eum, cujus est jurisdictio. Quarto casu cùm alter de suo jure sponte remiserit, unus lignorum, alter venationum habet curam custodumve constitutionem, quilibet etiam in suâ parte pu-
6 nitionem. Quò faciunt, quæ conventionibus limitum in anno 1669. adjecta sunt pacta Hassiæ utriusq; lineæ Principum, veluti §. 3. membr. 3. Demnach auch wegen des territorii an der Hard und Hollerberg / sodann der von Hessen-Casselischer Seiten prætendirter Pfandung in denen Buchenauer Gebräuchen und eigenthümlichen Waldköpffen / dem Wein-Gart / Ellenberg / und Homberg bißhero Streit gewesen / so ist verglichen worden / daß cum omni jure die Hard Hessen-Darmstättisch / und hingegen das streitige Theil / als der Inhang des Hollerbergs beneben dem Eigenthum der Nassen Heer Hessen-Cassel zukommen und verbleiben / die Buchenauer Gebräuche auch in einen gewissen Anschlag gebracht / und dem Fürstl. Hessen-Darmstättischen Hauß gegen ein æquivalent vertauschet werden sollen / wobey man sich dann auch Hessen-Darmstättischer
„ Seiten erkläret / wann ein Hessen-Casselischer Förster (jedoch ohne
„ Büchsen) in besagten Hessen-Casselischen Waldköpffen jemand im
„ Frevel ergreiffen und pfänden würde / zu verstatten / daß die Pfande
„ naher Wetter geliefert / und uff der Casselischen Forst-Beambten
„ Ersuchen von den Beambten zu Biedenkopff die Freveler dahin zur
„ Buß-Thaidigung remittirt werden. Item §. 4. Das Jagen betreffend / so wird jeder Fürstl. Theil dasselbe in seinem territorio zu exerciren wissen / und ausser demselben dem andern Theil damit keinen fernern Eintrag thun / es sey dann / daß man etwan unumbgänglich mit der Stellung das benachbarte territorium berühren müste / welchen unvermeidlichen Falls es auch eines und andern Theils so genau nicht zu halten seyn wird / allermassen sich in specie Hessen-Darmstadt an der Hard an der Dreißbacher Waldung den Weg am Graben her / Hessen-Cassel aber am Donnersberg bey dem umbgefallenen Haßenstock dieselbe vorbehalten. Jedoch verstehet sich

sich dieses nicht auff den Krötenpful / als worinnen dem Fürstl. Hessen-Darmstädtischen Hauß die Jagt-Gerechtigkeit allein angehörig ist / und nachdem man Hessen-Darmstädtischer Seiten zu einer Häge-Einbindung in solchem Krötenpfuel an Enden und Orten / wo es bequem erachtet wird / sich befugt hält / so ist Hessen-Casselischer Seiten solche Häge zwar im gantzen Krötenpfuel / aber allein im Monat Majo und zu Brunst-Zeiten nachgegeben worden. Et constat mihi per experientiam, domum Cassellanam in prædicta sylva, so der Krötenpfuel genennt / vi proprietatis & jurisdictionis territorialis seu etiam forestalis in specie ita dictæ, exercere curam lignorum per custodem absq; bombardis: domum verò Darmstatinam constitutum habere cum bombardis custodem venationum, atque ex hac parte etiam jurisdictionem. 7

## §. XIX.

ORdine nunc alteram quæstionem, § 16. propositam, tangit tractatio: Quæ ex hactenus dictis, cùm lignorum custodia & cura per custodem obtineri queat etiam absq; habitatione in sylva, non facilè erit affirmanda, nisi fortassis in eo necessitatis casu, ubi sylva venatoria multum foret à territorio vel proprietate domini venationum remota, *v. arg. l. 6. in f. ff. de servit. rust. præd.* *Meurer.* Jagt- und ForstR. *part. 2. tit.* Ob von wegen Forstlicher Obrigkeit / die zu erhalten / im Forst möge gebauet werden. *pag. 30. Gail. 2. obs. 68.* atq; tunc sub hâc conditione ut satisfiat proprietario ratione soli pro ædificii positione occupati, *Besold. part. 1. consil. 3. cap. 4. tit. 4. n. 14. add. Knipschild. de oblig. dom. & vasall. p. 2. q. 1. n. 134. & de jurib. ac privileg. Civit. Imper. lib. 2. c. 7. n. 47.* 1 2

# SECTIO XVII.

## De limitata domini facultate cædendi in sylva pascua; item in quavis alia ob publicam conservationis lignorum necessitatem: nec non de aliis mediis, quibus ea publica utilitas obtinetur.

### §. I.

1 POstquam Sect. præced. demonstravi, quomodo effectus dominii sylvæ in ea parte, quæ circa succisionem lignorum versatur, sit propter jus venandi coarctatus, operæ nunc pretium foret, ostendere, quatenus idipsum quoq; accidat propter jura pascendi, glan-
2 dium, vel alia similia. At verò, cùm ea doctrina facilè capiatur ex iis, quæ tradidi suprà *Class. 2. Sect. 3. §. 19. 20. & Class. 4. Sect. 3. §. 19. itemve in quæst. 5. Miscell. jur.* iniquum planè judicavi lectoris benevo-
3 lentiâ abuti. Descendo itaque ad causam publicæ utilitatis vel necessitatis eam, quà ob necessarium usum lignorum & publicum eorum conservationis favorem fas est, ut sylvarum proprietariis aliisve possessoribus ligna succidendi potestas non constet planè libera & cum
4 abusu, sed cum debitâ moderatione. Tota equidem hujus primæ partis tractatio lignorum ad varios fructus & usus necessitatem ac utilitatem satis superq; commendat, quæ si cui aures & oculos non satiet, is videat insuper *Sap c. 13. v. 11. Item Martin. Myl. hort. philosoph. cap. 1. in f. pag. 102. & seq. Klock. de ærar. lib. 2. c. 2. n. 2. & 3. ubi verè & optimè scribit:* Quantum enim intersit publicè, sylvas in sua Republica colere, quis est qui non videat? Ex hisce enim materiam suppeditari oportet ad tecta & ædificia, ligna, asseres, axes, (sive lignum teres, circa quod rotâ currus agitatur & volvitur) tabulas sectiles, Latten/ aliaq; ligna attenuata & concinnata, tigilla vel transtilla, quæ tecto ad tegulas apponendas aptantur: item ad coquendum, comburendum, ad braxandum, & ad varios pyrotechniæ & chymiæ operas, vulgò Bau-Bran-Back-Brau-Holtz: item Klötzer zu Bret-Mühlen/ ut taceam de pice & aliis emolumentis, quæ ex arboribus & radicibus colligun-

liguntur, Pech zu brennen aus den Kienstöcken. Quibus adminiculis nulla Respublica, nulla civitas, nullum oppidum, nullus vicus, nulla familia carere potest (*add. infr. Claß. 13. §. 24. n. 3.*) ideoq; multum pecuniæ ex hoc medio honestè congeri & ærario inferri potest, præsertim si nemora ad gratiam solis attondeantur, & certis temporum spatiis ligna cædantur, & usus, non abusus, sylvarum præ oculis habeatur. Et porrò ex novitio quodam Poëta:

*Cædua sylva parit domibus ligna apta locandis:*
*Arbore sulcamus mare: terram vertimus: ædes*
*Ædificamus, & arbore vasa paramus in usus,*
*Sculpimus & statuas abacosq́, gradusq́, cathedrasq́*
*Atq; pavimentum, telonem, pegma, totasq́*
*Obbas cum vannis, mactras mensasq́, triquetra,*
*Queîs subigit madidam pultem coquus, in triremes,*
*Vel claves teretes, vel condos inde trinotes*
*Et clavum puppis regimen, basin organi & haustum.*
*Arbor dat malos, antemnas, transtra, trapetum:*
*Artificisq́ manus calathiscum sculpit & ornat*
*Arte cadum, Rhombum, fusum tritoria & ornam,*
*Colaq́ cum capulo, cæditq́ ciconiam aduncam,*
*Porrò cibis crudis lixandis lignea prodest*
*Materies: brumâ fornax urgente calescit:*
*Inde frutex animantibus, inde volucribus arbor*
*Suppeditat victum communem. Vinitor ipsum,*
*Atq; olitor testantur hoc, impigri coloni*
*Et frondatores vel carbonarius ater.*

nec non ulterius num. 6. ex Patricio: Omnibus in Rebus vitam humanam ita adjuvare sylvas, ut illæ post segetes maximè sint optandæ, nec ullo modo vastandæ, nisi ignis elemento carere velimus. Cui nec 5
hæc sufficiunt, audiat Seckendorfium im Teutschen Fürsten-Staat / *part. 3. c. 3. Regal. 6. §. 3. ubi ita:* Dann wie unentbehrlich zu vielen Sachen das Holtz zu der Menschen täglichem Gebrauch seye / ist überflüßig außzuführen: Man bedarffs zum einhitzen / kochen und allerhand Feuerung / zum bauen und dergleichen / zu allerley Tischer- oder Schreiners- Wagners- Fenstermachers- Drechßlers- Böttners

und dergleichen Arbeit/zu Zäunen und Pfälen/die Kohlen zu schmieden/ und allerhand Handwercken/die mit Eisen umbgehen: Zu Glaß-Machen/ zu der Aschen/ die zu vielerley Handthierungen gebraucht wird/ und wer will es alles beschreiben? also daß die Griechen mit Recht das Holtz die materi nennen/ gleichsam es bey keiner Sachen zu entbehren: daher einem Regenten/ der mit Wälden und Gehöltz von dem lieben GOtt begabet/ nicht übel anstehet/ sondern in dessen/ als des gemeinen Landes und Hauß Vatters/ Vorsorge und treue Anstalt mitlaufft/ dieselbe also in acht nehmen zu lassen/ daß von jeder Gattung Holtz die Nothurfft vorhanden seye ꝛc. Sed
6 quid opus hanc in rem Poëtis? quid testimoniis hominum? Ipse Deus ad varias necessitates humani generis variosq; usus ligna creavit, *v. Class.* 1. *Sect.* 1. §. 1. *& seq.* populumq; aliquem puniturus combustibilia, ut loco eorum sint editus bubum, subtrahit *Ezech. c.* 4. *v.* 12. *&* 15. ac arboris regiones sinit esse infrugiferas, aut frugiferas dejici vel fructus earum absumi. *v. infrà h. Class.* 4. *Sect.* 18. §. 38. *&* 39.

## §. II.

1 TAnta quidem ad humanos usus lignorum copia in quavis Republica necessaria est: Cum verò permulti labantur anni, donec arbores in debitam magnitudinem excrescant, ideoque inordinatâ earum succisione etiam maximæ sylvæ cum damno Reipublicæ irrecuperabili facilè queant extirpari, omninò decet Magistratum, ut vi illius dominii & jurisdictionis, quod quæve in casum publicæ necessitatis vel utilitatis ipsi tribuitur, atque sic virtute tam jurisdictionis forestalis, ex superioritate territoriali Germaniæ Statibus, nisi alicubi specialia pacta obstent, competentis, quàm ejus quæ ordinariè penes ipsum residet, huic damno occurrat, ac non solùm in sylvis propriis pro commodo totius Reipublicæ statuat, desidiam vel incuriam, si non avaritiam Saltuariorum (quippe qui de singulis arboribus venditis in plerisq; locis certam sportulam, Stamm-Geld/ ab emptore recipiunt) coërcendo, sed & in sylvis subditorum utile Reipublicæ præferat, non permittendo dominis & possessoribus abusum, verùm duntaxat usum eò usq;, ut necessitas publica salva sit, *conf. Miscell. jur. quæst.* 2. & ordinando omnia ea, quæ pro conservatione lignorum quoquo modo possunt prodesse, *Hahn.* vom Erbmeyer-Recht/ *p.* 2. *c.* 21. *n.* 38. *n.* 46. *& seq.*

*& seq.* Ita jam olim Nehemias ab Arthasaste petere opus habuit, ut 2
ad custodem regiarum sylvarum daretur sibi epistola, quâ juberentur ligna præberi ad contignandas portas palatii, *Nehem. c. 2. v. 8.* Similiter Rex Salomo, ædificaturus domum Domini, petit à Rege Tyrio- 3
rum Hiramo, ut velit *mandare* præbitionem lignorum è regno suo, tanquam in cujus manu sint sylvæ Regni, cujusq; sit jubere præbitionem lignorum ad necessarium & laudabile usum, *arg. verb.* So befiehl nun. 1. *Reg. c. 5. v. 6.* Salubri etiam consilio cautum fuit apud Roma- 4
nos, ut Consules susciperent curam collium & sylvarum, tantumq; devastationi lignorum lege XII. tabularum occursum fuit, ut qui injuriâ recidisset arbores alienas, lueret in singulas viginti quinq; asses æris; quæ lex à Romanis Prætoribus repetita, eorumq; perpetuo edicto comprehensa est, nec non plures eam in rem actiones subministratæ, ex L. XII. tab. L. Aquilia &c. *Oetting. de jur. limit. lib. 1. c. 10. lit. t. Knipschild. de jurib. ac privileg. Civitat. Imper. lib. 2. c. 7. n. 110.* Non minus sedula est Venetorum cura quâ inspectionem sylvarum pecu- 5
liari demandant Magistratui. *Frid. Mindan. de process. mand. & monit. lib. 2. c. 39. Oetting. d. loc. Knipschild. d. c. 7. n. 111.* cujus peculiaris 6
Magistratus constitutionem non negligunt etiam hodie Principes Germaniæ, *v. Sect. praced.* §. 1. in eo saltem non semper satis providi, quod non eligant earum rerum, quæ ad conservationem sylvarum multis justis modis prosunt, peritos, verùm ignaros, magis honori quàm labori assuetos, non rarò etiam avaros, qui non nisi damnosi sint Principi, & subditis onerosi, quorumq; jus forestale evadat, non dicam jus militare, sed injuria & injustitia. Apprimè etiam huc faciunt, quæ 7
tradit Seckendorf. im Teutschen Fürsten-Staat / *p. 3. c. 3. Regal. 6. §. 6.* quæque ex eodem transscripsit Beier. *ad Schnobel. disp. feud. 4. th. 12.* Demnach durch den Holtz-Vertrieb / durch die ordentliche Nothdurfft der Fürstlichen Hoff-Statt / Diener Deputat, Gnaden-Holtz / so armen / verbrannten / oder sonst verderbten Leuten gereicht wird / ingleichen durch die freye Holtzungen / deren auff vielen Wäldern von altershero viel Gemeinden zum Bauen und Brennen berechtiget sind / ein grosser Bezirck und Vorrath an Holtz mit der Zeit abgetrieben und verödet werden kan / auch ein rechter starcker Baum / Eichen oder Tannen / in hundert Jahren seinen rechten Wachsthum kaum erreichet / mancher Ort sich gar nicht wieder be-

 steckt /

ſtockt / das Buſch-Holtz auch nach Fruchtbarkeit des Orts zehen / funffzehen / zwantzig Jahre zu ſeiner Auffwachſung haben muß / (*confer etiam Gail. 2. obſ. 67. n. 8. Struv. Synt. feud. c. 6. aph. 11. n. 2.*) So ſind zu Vorkommung des Holtz-Mangels und Verödung der Wälder die Lands-Herren hin und wieder durch Außlaſſung ihrer Wald-Ordnung und Beſtallung ihrer Forſt-Bedienten fleißig bedacht geweſen. Dann bey allen Holtz-Verkauff- und Verlaſſungen / ſonderlich aber was nicht zu nöthigem Bau- und Feuerwerck / ſondern auff alle Schneid- oder Bretter-Mühlen / auff die Eiſen-Hammer und dergleichen angewieſen werden ſoll / müſſen die Forſt-Beambten zuſehen / und der Wälder Gelegenheit / indem ſie dieſelbe täglich bereiten und damit umbgehen / alſo wiſſen und verſtehen / daß durch die Anweiſung über den Ertrag der Höltzer nicht gegriffen / ſondern eine immerwährende beſtändige Holtzung dem Herrn / und eine beharrliche Feuerung / auch andere Holtz-Nothdurfft dem Lande von Jahren zu Jahren bey ihrer Zeit / und künfftig den Nachkommenen bleiben möge / dahero müſſen ſie auch die Wälder alſo angehen / und das Gehäu oder den Hieb und Zohn / wie mans nennet / alſo eröffnen / wie es die Aelte und Wuchs des Holtzes / und die gute Ordnung erheiſchet / daß nicht altes übergangen / und junges noch nicht vollwächſiges zu frühe angegriffen / und das alte indeſſen ſchadhafft werden möge.

## §. III.

1 QUemadmodum enim publicè intereſt, ne quis re ſuâ malè utatur, *§. ult. Inſtit. de his qui ſui vel alien. juris.* ita præprimis Reipublicæ expedit, ne ſylvæ immaturâ, intempeſtivâ aut nimiâ arborum inciſione vel extirpatione devaſtentur, haud ſine metu, ut arbores cæſæ non renaſcantur vel repullulent, ſed demoriantur, aut renaſcentes priſtinæ altitudini & utilitati diutiſſimo tempore non reſtituantur, totiq; Rei-
2 publicæ damnum inde accidat irreparabile. Unde id publicum Reipublicæ intereſſe juſtam Magiſtratui præbet rationem, tam ſibi ipſi & ſuis Officialibus, quàm aliis ſylvarum dominis abuſum prohibendi, & jubendi uti frui ad modum boni patrisfamiliâs, quò ſibi & poſteris, totiq; regioni tam neceſſaria non deficiat materia, *v. Miſcell. jur. quæſt. 2. Meurer.* Jagt- und Forſt-Recht / *part. 1. pag. 5. tit.* Wie ſich die Unterthanen

thanen ihrer eigenen Wälden. Itemque damni haud facilè repara- 3
bilis causâ locum facit ſequeſtrationibus, mandatis ſine clauſula, ſimilibusq; remediis. *Frid. Mindan. de proceſſ. mandat & monit. lib.2. c.39. n.5.6.7.8. Oettinger. de jur. limit. lib.1. c.10. n.23.24. ibiq; lit X. Cruſ. de indic. delict. p.3. c.7. n.15.16. Struv. Synt. feud. c.6. aph.11. n.2. Knipſchild. de jurib. ac privileg. Civitat. Imper. lib.2. c.7. n.100. & ſeq. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht/ *p.2. c.21. n.29.30.*

## §. IV.

HAud igitur injuſtè ſylva ad univerſitatem ſpectans prohibetur 1
tam funditùs dividi inter concives, quàm penitùs extirpari vel nimiâ inciſione devaſtari, conceſsâ tantummodò incolis facultate cædendi ad neceſſarium, eumq; alicubi ſaltem proprium, non venditionis, uſum; ut & ideò cuſtodes ſylvarum ab univerſitate vi ſuæ proprie- 2
tatis conſtitutos oporteat à Magiſtratu juramentis obſtringi ſuper obſervatione Ordinationum ſylveſtrium, *Ordinat. foreſtal. Luneb. de anno 1678. cap 4. § 11. Papon. rer. judicat ſ. arreſtor. lib.13. tit.2. arreſt.1. & 2. lib 14. tit.3. arreſt.3. ubi etiam agit de jure cædendi quod univerſitati quæſitum in ſylva aliena. Seckendorff. d. tr. p.3. c.3. Regal.6. § 7.* Num autem jus cædendi ligna ex tali ſylva communi competat ſecundùm 3
capita & numerum incolarum pro partibus æqualibus; an verò ſecundùm juſtitiam diſtributivam pro modo cujusq; facultatum & poſſeſſionum, quæſtio haud eſt expedita. Poſterius vult Munnoz. *tr. de ratiocin. adminiſtr. tom.2. c.7. n.7.* in quam etiam ſententiam deſcendere videtur Manz. *deciſ. Palatin. quæſt.26. n.18 24. 25.* qui, utut non contradicat jus lignandi in ſylva communi concedi ſecundùm capita, non juxta modum prædiorum; tamen in praxi ita obſervari teſtatur, ut in perſonis reſpiciatur quàm amplam quis familiam & quot fumantes habeat, quò tantò plus lignorum ei, qui plures habet fumantes, aſſignetur. Reſpiciendum ergò, aliis contrariam opinionem non ineptè 4
foventibus, hâc in re erit, ſi ſtatuta deficiant, ad conſuetudinem ac longævum uſum, *v. Fritſch. opuſc. var. jur. public. & priv. tr.38. membr.3. §.8.* Plura de ſylvis univerſitatum communibus occurrunt ſuprà *Claſſ.3.* 5
*Sect.1. §.4. Item h. Claſſ.4. Sect 5. §.18. in fin. Sect.6 §.3. per tot. & §. ſeq. hic.* Quibus ex ea, quam Claſſ.2. Sect.2. §.12. n.6. laudavi, Conſtitu- 6
tione des Dreyeicher Wild-Banns/ adjiciendum ſequens pro conſerva-

ſervatione ſylvarum communium commune placitum: Auch theilten ſie (die Hübener) jeder Hube in der Marck / da ſie in gehöret / zu jeder Wochen hauen und hohlen ſollen ein grünen Wagen voll Holtz / und einen dürren.

§. V.

1 NE verò culpa redarguat ipſum legislatorem, decet Principem cavere, ne ſui Officiales, exactionibus tributorum præfecti, ſi mobilia vel moventia apud debitores non inveniantur, ſtatim proſiliant ad inciſionem grandium & annoſarum arborum ex ſylva univerſitatis vel alterius debitoris: multò magis, ne viliſſimo pretio cæſas arbores laxent, ſibiq; adjudicent & ad quæſtum ſuum transferant. Meritò
2 eum præpoſterum, totiq; Reipublicæ damnoſum exequendi modum, qui bellicis temporibus alicubi invaluit, damnant potiusq; executionem ad agros, prata, aliave immobilia dirigendam ſuadent Naurahi. *de Ratiocin. §. 93. pag. 371. & ad Hippol. de Collib. de increm. urb. c. 3. lit. f.*
3 Bürger. *obſerv. jurid. polit. militar. cent. 3. obſ. 34.* Hic tamen Officialium abuſus nihil pertinet ad exequendi uſum, ſiquidem immiſſionibus, itemve in ſolutum adjudicationibus, ac ſubhaſtationibus æquè locus eſt in ſylva atque in aliis prædiorum pertinentiis, eademq; tribuunt creditori & novo poſſeſſori ſaltem, ſicut priori domino, uſum ſylvæ, non abuſum, ut habeat venationes, paſcua, glandes, moderatèq; & ſecundùm modum boni patrisfamilias queat cædere ac vendere arbores, nec verò pro lubitu ſylvam devaſtare, impediente tam ipſum quàm quemvis alium ſylvæ poſſeſſorem publicæ utilitatis ratione, *Mev. part. 6. deciſ. 258. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht / *p. 2. c. 21. n. 32.*

§. VI.

1 MUltæ prætereà aliæ ſunt viæ, quibus decet inordinatas lignorum inciſiones & conſumptiones præſcindi, eæq; vel in ipſo inciſionis ordine conſiſtunt, vel in alia quâdam proviſione, quâ fiat, ne inciſio aut conſumptio in tantâ copiâ inq; eo genere requiratur aut permitta-
2 tur, ut devaſtatio inde metuenda ſit. Prioris generis ſunt, quòd ſubditi jubeantur ligna ad focum Principis & ſalaria Officialium deputata in præſentia Præfectorum cædere, *v. Sect. præced. 16. §. 15. n. 2. artic. 1*, quòd itidem ligna ad uſum ædificandi eo opportuno tempore cædenda, quò

plus

plus durabiliora futura ſint, diutiusq; conſiſtant pro ſylvis parcendis ædificia, *v. Meurer.* Jagt-und Forſt-Recht/ *part.* 1. *pag.* 8. *verſ.* Das Zimmer-Holtz im rechtem Schein zu hauen. Item quòd ligna, quæ 3
ſubditis vendenda vel ex antiqua conſuetudine concedenda ſunt, certis anni temporibus mandentur ſuccidi, quò faciliùs domino ſylvæ & foreſti de numero arborum ſucciſarum, atque etiam de obſervantia latarum pro conſervatione ſylvæ legum, queat conſtare, *d.* § 15. *n* 2. *artic.*
11. adeò ut cadat aſſignatis ſibi arboribus emptor, qui præſtituto tem- 4
pore easdem non cæciderit, eæq; nunc aliis pro pretio poſſint concedi, *v. Ordin. foreſtal. Marburg. artic.* 16. Welcher ſein angewieſen Holtz nicht zu rechter Zeit hauen wird / und daſſelbige ein Quartal ſtehen läſſet/ demſelben ſoll das Holtz nicht gefolget werden / und ſich wieder verſtanden haben/ und andern zum beſten verkaufft werden. Ea-
dem pœna etiam tenet eos, qui arbores cæſas intra præfixum tempus è 5
ſylva non evehunt, *v Ordinat. foreſtal. Haſſiac. p.m. Georgii, Landgravii, de anno* 1650. *ibi:* Von dato der Anweiſung innerhalb 4. Wochen Friſt hauen und aus dem Wald ſchaffen / oder im entſtehenden Gegenfall ſolch Gehöltz wiederumb verfallen ſeyn/ durch unſern Forſt-Schreiber und Förſter das Wald-Zeichen außgehauen / und anderwercklich zum beſten wieder verkaufft werden ſoll. *add. Meurer.* Jagt-und Forſt-Recht/ *part.* 1 *pag.* 8. *tit.* Das Zimmer-Holtz in einer beſtim̃ten Zeit aus dem Wald zu führen. Nec non hæc tem- 6
porum obſervatio in eorum lignorum aſſignatione neceſſaria eſt & utilis, quæ pro foco Principis, ejusve domuum ædificatione, aut pro uſu venditionis vel alio, cædenda ſunt, peſſimè tamen alicubi in deſuetudinem abiit. Conſignari unâ vel pluribus vicibus omnes emptores, 7
omniave ligna cædenda, ad quid itidem & qualibus lignis quisq; indigeat, tantoperè opus eſt, ut eâ conſignatione omiſsâ nonniſi devaſtationis eventus ſit futurus. Equidem ex eâ conſignatione Præfecti ſylvarum 8
præmaturam nanciſcuntur ſcientiam, quantum cuiq; lignorum & quid neceſſarium ſit, indeq; vel ex propria artis ædificandi peritia (cujus edoctos propterea ſuaſerim eligendos) vel ex aliorum architectorum informatione deliberandi tempus vacat, quale genus quantumq; lignorum cujusq; neceſſitati ſit ſufficiens, an non quædam ædificii partes ſeu tigna, vel etiam aliæ res, in quarum uſum ligna petuntur, è ramis grandiorum arborum, quæ pro uſu reliquarum ædificii partium eſ-

ſent cæſæ, vel etiam ex arboribus minus utilibus æquè utiliter queant effici; item in quibus partibus ſylvarum quamlibet arborem liceat in-
9 venire & absq; damno ſuccidere. Si verò Præfecti ſylvarum absque præcedente conſignatione certis præfixis vel ſtatis diebus ad dandum ligna cuiq; petenti in ſylvas abeunt, illicq; accedentibus & petentibus ſine diſcrimine arbores concedunt, neceſſum eſt evenire, ut multis petitionibus obruti haud valeant indagare de neceſſitate uſus, ad quem ligna petuntur, neque deliberare, quales arbores ei neceſſitati conveniant, ex quave ſylvarum parte eædem ſuccidendæ ſint. Dum
10 igitur cuivis emptori aliive petitori easdem, quas ipſe petit, & fortaſſis anteà elegit, arbores concedunt; aut planè improbâ conſuetudine emptoribus præbent aſſenſum, quò ante ſuum in ſylvas adventum ſibi placentes arbores ſeligant, non poteſt non fieri, quin aliquibus vel ultra neceſſitatem, vel ad uſus tantoperè non neceſſarios, vel ſaltem omnes grandiores & ſaniores arbores, nonnunquam in unâ eâdemq; ſylvæ parte, aſſignentur; relictis ſolis inutilioribus nec ad quosvis uſus com-
11 modis arboribus. Qui certè præpoſterus modus non ſolùm ſylvæ domino, & quidem eidem præcipuè, ſed etiam ipſis emptoribus damnoſus eſt, ceu qui longè minori pretio, nec tamen minori utilitate, ædificaſſent aliumve uſum conſecuti eſſent, ſi ad eas ædificii partes, quæ ex ramis, vel etiam ex dejectis aut evulſis, itemve ad principaliores ædificii partes inutilibus arboribus poterant conſtare; nec non ſi ad alios uſus, quibus inutiliores arbores aut rami ſuffeciſſent, non omnes gran-
12 diores & cariores arbores fuiſſent conceſſæ. Taceo, quod cujusq; petentis neceſſitas non niſi tumultuariè & confusè adnotetur, & vel nulla lignorum conſumptionis ad neceſſarium ſaltem uſum habeatur cura, quam maximam tamen habere oportebat, *conf. Ordinat. foreſt. Hasſiac. Ludovic. de anno* 1617. *rubric.* Bau-Ordnung. *Item de anno* 1618. *Ordinat. foreſtal. Johannis Friderici, Ducis Brunſuicenſis & Lüneburgenſis de anno* 1678. *cap.* 5. §. 1. & 2. *Meurer.* Jagt- und Forſt-Recht / *p.* 1. *pag.* 7. *in f. pag.* 8. *pr. tit.* von Bau-Holtz. *verſ.* Da aber jemands zu neuen. tit. Die Gebäu zu einer beſtimmten Zeit. *Seckendorf.* Teutſcher Fürſten-Staat / *p.* 3. *c.* 3. *Regal.* 6. § 3. *cujus ibidem tradita huc*
13 *tranſcribere operæ pretium duxi, & ita habent:* Mit der Verlaſſung oder Verkauffung des Holtzes wird es nach Unterſcheid der Lands-Art auch unterſchiedlich gehalten / und findet man immer andern Preiß / andere

andere Gattung/ ander Gehöltze/ doch zum Exempel/ daraus man
auch andere Arten leicht wird verſtehen können/ iſt es an vielen Orten
alſo darmit beſtellet/ daß ein jeder Forſtmeiſter oder Ober-Förſter an
ſeinem Ort oder anbefohlenen Forſt des Jahrs zwey- oder mehrmal „
gewiſſe alſo genante Schreib-Tage halten/ und dieſelbe vorher/ wo „
ſie nicht ohne das bekandt/ offentlich verkündigen ſolle: Da müſſen „
alle diejenige/ ſo des Orts in den Wälden Holtz kauffen wollen/ ihr
Begehren einſchreiben laſſen/ oder werden/ umb das vielfältige An-
lauffen zu verhüten/ darnach vom Kauff abgewieſen/ wann nicht et-
wa ein groſſer Nothfall vorgelauffen. Darnechſt wird ein ander 14
gewiſſer Tag zur Anweiſung beſtimmet/ welche entweder ein Forſt- „
meiſter oder der Förſter allein/ oder wie es hin und wieder eingefüh- „
ret wird/ die Juſtitz- und Forſt-Beambten/ oder die Ampt-Leute und
Ober-Förſter miteinander (quod poſterius, ſicut in Ducatu Brun-
ſvicenſi & Luneburgenſi *d. Ord. de anno* 1678. *cap.* 3. §. 1. 3. 8. ita etiam
in Haſſia præceptum, *v. Ordinat. Cameral. Haſſiac. de anno* 1658. Forſt-
Ordn. *de anno* 1615. *Item Philippi Haſſiæ Landgravii de anno* 1559.
*Mauritii de anno* 1593. *Ludovici de anno* 1615. & 1617. *Caroli de an-
no* 1683. at novioribus temporibus non ubiq; obſervatum eſt) ver-
richten/ auch deren jeder ein eigen Verzeichnuß halten thut: Auſſer
dieſem Tag wird auch ordentlich nichts angewieſen/ es befinden dann „
ſolches die Beambten der Herrſchafft ſonders nützlich oder hochnö-
thig zu ſeyn. Die Zahlung/ wann die Herrſchafft nicht aus Gna- 15
den Holtz verehret und ſolches abſonderlich befiehlet/ oder denen Be-
dienten und andern an deputat etwas gereichet wird/ muß auch auff
einen gewiſſen Tag/ welchen man etlicher Orten die Wald-Gemiet/ „
Förſterey oder Wald-Geding nennet/ unfehlbarlich gegen Quittung
erfolgen/ und wird das gelöſte Geld ſamt der Rechnung noch vor „
dem andern Waldgedings-termin zur Fürſtl. Cammer eingeſchickt/ „
oder in die Aembter geliefferet. Der Tax und Werth des Holtzes/ 16
ſo wol auch die Art des Meſſens oder Verkauffens iſt unterſchiedlich.
Dan die Bau-Höltzer werden entweder beyläufftig nach den Stäm-
men/ oder welches gewiſſer/ nach dem Maß ihrer Stärcke (velut et-
iam in Haſſia ſtatutum ordinatione foreſtali Mauritii de anno 1593.
& noviſſimâ Caroli de anno 1683.) ſo durch Spannen oder Ehlen

genommen wird/das Scheid-Brenn-und Köhler-Holtz nach Claffteren/ Maassen/ Maltern/ Reffen/ 2c. Das Busch-Holtz/ daraus man Reißig machet oder Kohlen brennet/ entweder nach Ackern oder Morgen/ oder nach Schocken und Wellen: Die grosse Schatz-Bäume/ die man zu Mühl-Wellen/ grossen Trögen/ Schachteln/ Schindeln/und Bret-oder Dielen-Blöchern brauchet/nach dem Augenschein oder Spannen-Maaß geschätzet: Also auch das dörre Reisig und andere Abschläge und Zähle/ nach Bedüncken umb ein
17 Gewisses verhandelt. Damit nun sowol die Herrschafft/ als die Käuffere hierbey nicht hintergangen werden/ ist nicht allein vom Lands-Herrn ein gewisses Claffter/ Malter/Spannen und Acker/ oder Morgen-und Juchard-Maaß/ auch Scheitlänge verordnet/ sondern es werden auch wol die angewiesene Bäume mit einem ab-„sonderlichen Eisen oder Wald-Hammer am Stamm bemercket/ „und gewisse im Ambt gesessene Holtz-oder John-Hauer in einem „Ort beeydiget/ welche das Maaß und Wald-Ordnung in acht neh-
18 men müssen. Der Werth an sich selbst bestehet an denen Orten/ wo ein rechter Abgang ist/ nicht in Beliebung der Forst-Beambten/ und „kan von denselben weder ersteigert noch gemindert werden/ sondern „wird aus Fürstlicher Cammer nach Billigkeit und Gelegenheit des Holtzes gesetzet: Inmassen von dar aus auch die Schreib-Stam-und Anweise-Gebühr/ so den Beambten und Förstern gereicht werden/ geordnet seynd/ darüber dieselbe niemand beschweren müssen.

19 Quæ postrema de taxatione pretii, de solutione statis diebus faciendâ, itemve de impositione signaculorum, ac succisione per constitutos cæsores juratos, præcepta quidem videri possunt tantummodò ad præcavendam defraudationem domini sylvæ in justo, quod eidem debetur, pretio; sed earum ordinationum observantia simul hunc habet finem & effectum, quòd eò magis vastationibus sylvarum obviatum sit, dum iis ipsis futurum est, ut non facilè grandiores & cariores arbores adhibeantur in rem, quæ ex lignis inutilioribus æquè poterat consistere: ut etiam non aliæ neque plures arbores cædantur quàm sunt concessæ: nec non ut per exhibitionem rationum de numero & qualitate arborum incisarum constet, & alia quæcunq; pro conservatione lignorum justo ordine procedant.

§. VII.

## §. VII.

NOn possum non laudare hoc nomine vicini cujusdam Principis 1
Præfectum sylvarum, suæ artis, dum viveret, optimè peritum, non olim nunc defunctum, qui aliquando, dum sylvarum suæ custodiæ creditarum exactam culturam eslem miratus, ejus rei causam explicuit: Wann jemand zu bauen vorhabe / und sich bey den Schreib-Tagen angebe / so lasse er sich berichten / in welcher Höhe / Breit und Länge der gantze Bau und jedes Stockwerck / mit was Zugebäu / und wie sonsten anzurichten / die Meynung wäre / darauff so dann zeige er dem Kauffer die jenige Bäume / welche zum Haupt-Bau / auch die jenige / so zu andern geringern Stücken nöthig und nützlich seyen / benantlich aus welchen die Seulen / Schwellen / Balcken / Mauer-Latten / Dach-Stühl / Stück-Stecken / ꝛc. gemacht werden könten. Hierdurch schonete er seinem Herrn den Wald / und demjenigen / so bauete / das Geld / der sonsten / da ihme alle Haupt-Stämme angewiesen würden / solche nur theurer bezahlen müste / da er doch mit geringerem Kosten eben das hätte præstiren können. Pruden- 2
tius longè hoc, quàm aliorum Officialium institutum, qui sui officii, non sportularum, ignari, pro arcano habent prædictam consignationem futurorum emptorum non solùm omittere, sed quoq; consulere sylvarum dominis, ut nunquam recipiatur. Solent iidem tam ad alios 3
quoslibet usus, quàm ad ædificandum, omnes saniores & grandiores arbores, ab ipsis emptoribus electas, pro magno sat pretio, nullas verò facilè inutiliores, ne quidem petentibus, concedere, sub specie quidem ærarii augendi, sed sub quo augmento insigne latet fraudandi figmentum! Cùm enim Præfectis sylvarum alicubi de singulis arboribus 4
venditis, sive eædem sint multæ, sive paucæ, & sive grandiores sive inutiliores, certæ sportulæ sint in partem salarii constitutæ, consueverunt ipsi, ne emptores desint, istas sportulas non seorsim ab emptoribus petere, verùm ex toto convento arboris pretio detrahere, ideoq; libentius grandiores & majoris pretii arbores, nec facilè pro minori pretio inutiles vendere, quò deductâ salarii parte nihilominus remaneat pretium arboris verisimile, ac ne secus, nullo vel admodum exiguo arboris pretio reliquo, arguantur negligentiæ, aut planè fraudis. Sic 5
consulendo suæ erumenæ, augent ærarium ad annum, biennium, vel

etiam ad aliquod ultrà tempus, ast deterioratâ substantiâ & sylvâ devastatâ id idem in perpetuum exhauriunt, latetq; sub specioso lucro irre-
6 parabile damnum. Cui defraudationi non satis, meo judicio, occursum est, si sportularum quantitas non uniformis & eadem, verùm secundùm valorem cujusq; arboris diversa statuatur, cupiditate enim majorum sportularum foret adhuc, ut semper grandiores arbores venderentur, neque per omnia tollit metum, utut Saltuariis eas sportulas non immediatè ab emptoribus lignorum accipere permittatur, sed eædem rationibus inferendæ, & posteà ex iisdem unà cum annuo salario recipiendæ sint, *prout dispositum Ordinatione Lüneburgic. de anno* 1678.
7 *cap.* 3. §. 9. Quæ res sine dubio movit Philippum, Hassiæ Landgravium, ut jam olim id sportularum genus penitus sustulerit, cujus tamen posteà successores se denuò precibus Saltuariorum flecti facilè passi sunt, *v. Ordinat. Hassiac. Mauritii de anno* 1593. *& noviss. Caroli de an-*
8 *no* 1683. Ne tamen vel fiscus, si ea salarii pars adimatur, majoribus salariorum expensis oneretur, vel Præfectorum labores relinquantur absque debitâ mercede aut convenienti remuneratione, forsitan non minus justum, quàm adæquatum scopo erit remedium, daß die vorgemeldte jährliche Schreib-Täge einer oder zween gehalten/ eines jeglichen Begehren/ und was vor Holtz darzu vonnöthen/ auch wo dasselbe am füglichsten ohne Verödung zu erlangen seye/ specificè annotirt/ und zur Hoff-Cammer berichtet/ förters von derselben nach Befindung die Anweisung abgeschlagen oder befohlen/ letzteren Fals dann auff jeglichen Schreib-Tag ein gewisser Anweisungs-Tag/ oder da alle Anweisung in einem Tag zu thun unmöglich wäre/ alßdann so viel weiter nöthig/ gehalten/ das angewiesene gute Holtz mit Spannen/ Ehlen oder Schuhen/ nach seiner Stärcke abgemessen/ (competente contra mensores vel Officiales, si falsum modum renunciaverint, actione in factum ad interesse, *arg. l. 6. ff. si mens. fals. mod. dix.*) das hohle oder sonst untüchtige nach Beschaffenheit æstimirt/ und solches alles/ auch wie viel Aeste/ Abschläge oder Reissig/ darvon gefallen/ ferner zur Hoff-Cammer mit unmaßgeblichem Vorschlag berichtet/ von dar dann der Tax approbirt/ oder sonst nach Billigkeit gesetzet/ und zugleich determinirt würde/ wie viel entweder darvon/ oder à part, denen Forst-Beambten ihrer Bemühung halber/ nach proportion derselben/ überhaupt zu reichen stünde/ bey wel-

welcher proportionirung / ſolcher geſtalt nicht auff die Anzahl des Holtzes / oder auff das quantum des darvor erlöſten Werths / ſondern allein auff die zur vorherigen conſignation und förters beſchehene Anweiſung nothwendig zugebrachte Zeit und verwendete Mühe / die Abſicht zu nehmen wäre.

## §. VIII.

AD ordinatam lignorum ſucciſionem pertinere dixi legem pro- 1
hibitivam, ne ad quemvis uſum quævis optima ligna vel grandes arbores concedantur. Inter ejusmodi leges prohibitivas referen- 2
da etiam ea eſt, quâ pro ædificatione ſepium non ſunt ligna utiliora abſumenda, velut conſtitutum in appendice ordinationis Marburgenſis de anno 1602. his verbis: Hierüber ſollen die Beambten und Förſter auch fleiſſige Uffſicht haben / daß die Unterthanen die Zäune / Vermög der Ordnung / an denen Wegen und Straſſen auſſerhalb der Erden viertthalb Schuhe hoch / und oben gleich ſetzen und halten; Zu denen Mittel-Zäunen aber ſoll keinem kein Holtz gelaſſen werden / damit des Eichen-Holtzes verſchonet werde / bey Straff fünff Gülden. *add. Papon. rer judicat. ſ. arreſt. lib. 14. tit. 3. arreſt. 9. item Ordin. foreſt. Joh. Frideric. Duc. Brunſuicenſ. & Lüneburg. de anno* 1678. *c.* 2. §. 19. 20. 21. Et certè, quantum attinet conces- 3
ſionem vel ſucciſionem lignorum pro uſu ſepium ſtruendarum viarumve reparandarum, potius curandum eſt, ut lignis fruticoſis & inutilioribus ſepiantur fundi, vel ut plantentur & habeantur ſepes vivæ, quæ non ſolùm fundi ſepimentum, ſed & ſubinde ſucciſæ materiam ad alios uſus, veluti zu Schaaff- oder Pferch-Hürten und dergleichen / ſubminiſtraturæ ſint. Aut inſtituenda forent ſalicta, ſimiliumve li- 4
gnorum arboreta, unde deſumatur materia ad ſepium ac viarum uſum, neque opus ſit, arbores ad ædificandum utiles, prodigalitate quâdam, perdere. Quæ cura plantandorum, pro conſervatione grandiorum 5
arborum, etiam ejusmodi lignorum, quæ aliâs videbantur contemnenda, maximè illic locorum ſuſcipienda eſt, ubi grandium utiliumve arborum inopia operam dare ſuadet, quò ad uſum combuſtionis, ſepium, aut ſimilem, ſuppetant ligna citiùs provenire & excreſcere ſolita, relictis grandioribus, & ſeculo hominis vix excreſcentibus, duntaxat ad ædificandi ſimilemve neceſſitatem, *Habn.* vom Erbmeyer-Recht/

6 *p.* 2. *c.* 21. *n.* 30. & *seq. n.* 40. 52. 66. 67. Quam in rem faciunt ex Ordinat. Hassiac. Mauritii de anno 1593. & Caroli de anno 1683. quas refert Nauraht. in fine tractat. de ratiocin. num. VIII. pag. 424. sequentes articuli: Wo es auch (7) an sümpffigen und nassen Orten keine Erlen hätte/ dahin sollen die Forst-Beambten des zeitigen Erlen-Saamens streuen lassen/ damit deroselbigen sich derer Oerter auch pflantzen mögen/ angesehen es nicht allein ein sehr wächsig Holtz/ so in wenig Jahren zu Stamm-Wellen gehauen werden kan/ sondern daß sich das Wildpret auch gerne darinnen auffhält. Wo es auch (8) Gelegenheit gibt Hagen-Büchen-Stöcke zu ziehen/ soll jeder Forst-Beambter derofelbigen/ so viel es sich nach Gelegenheit schicken will/ zu ziehen sich befleissigen/ sintemal das Holtz darauff nicht allein durch das Viehe nicht beschädiget werden kan/ sondern giebt auch/ wann die Stöcke ein wenig zur Stärcke kommen/ darauff viel Holtzes. Dieweil man auch (14) zur Zeit der Erndte der Widden zum Fruchtbinden nicht entrathen kan/ so sollen an statt derselben die Unterthanen mit Stroh binden/ oder in Mangel dessen ihre eigene Weyden/ wie auch die Bircken-Widden/ da man die ohne Nachtheil der Gehäge schneideln kan/ so dann die Wasser-Seilen und Hässeln darzu gebrauchen/ wo es nach Gelegenheit des Lands geschehen kan/ und sollen sonderlich die Leute in den Städten und Dörffern mit Fleiß dahin gewiesen und angehalten werden/ daß sie umb ihre gemeine Wiesen/ Aecker und Gärten/ Weyden ziehen und pflantzen/ davon Zäun-Gerten und Schaaff-Hörden erziehen/ und das Holtz und die Gewälde desto mehr ersparen und hägen können.

7 His gemina sunt, quæ Diether. *in supplem. Besold. voc.* Zaun. ex Fritschio, hic verò ex jure provincial. Bavar. *lib.* 3. *tit.* 16. *artic.* 2. transscripsit: Es sollen sich die Bauers-Leute befleissigen an Oerten/ da sie es thun können/ lebendige Zäune und Häge-Dorn oder dergleichen zu machen/ und damit das Fried-Holtz zu ersparren. *Jung. Meurer.* Jagt- und Forst-Recht *part.* 1. *pag.* 9. *tit.* vom Taun-Holtz. *vers.* So soll auch nicht zugelassen seyn. Item Ordinat Hassiac. Mauritii de anno 1593. à Ludovico in anno 1617. & à Carolo in anno 1683. his verbis confirmata: Es sollen auch die Mittel Holtz-Zäune künfftig nicht mehr gemacht/ sondern die Leut angewiesen werden/ daß sie umb ihre Aecker/ Wiesen und Gärten/ im Herbst und Frühling Dör-

ner

ner oder Hecken legen und pflantzen / weil ſolches eine groſſe Erſpa-
rung des Gehöltzes iſt. Cùm verò inprimis ſalices citiſſimè excre- 8
ſcant, conveniens tam pro majori earum ramoſitate eſt, quàm pro ab-
undantia in varios uſus, ut eædem ſæpius reſecentur, juxta illud, mi-
hi hactenus, non etiam quoad miſeros ruſticos, approbatum dicterium,
quod refert Beſold. *theſ. pract. voc.* Weiden. Bauren und Weiden
muß man offt beſchneiden. vel: Wann Bauren Gold und Sam-
met tragen / da gilt alsdann das alte Sprüchwort: Weiden-Köpff
und einen ſtoltzen Bauren muß man in drey Jahren einmal behau-
en. Neque eſt, ut præfatæ de ſepibus vivis plantandis doctrinæ obji- 9
ciatur dubietas de ſepimento fundi per eaſdem non ſatis præſtito, quæ
certè ex arboribus in quandam magnitudinem excreſcentibus conſitæ
validitatem nonnunquam obtinuerunt, ut vel integram regionem non
parum præmunierint, fuerintq; contra hoſtium inſultus muri loco,
quemadmodum tale ſepimentum magno Alexandro oppoſuit barba-
ra gens Mardorum, referente Q. Curtio *in hiſt. lib. 6. n. 213. 214. &
ſeq. his verbis:* Interiora regionis ejus haud ſanè adire ſine magna ve-
xatione exercitus poterat. Juga montium, præaltæ ſylvæ, rupeſq; in-
viæ ſepiunt ea quæ plana ſunt, novo munimenti genere impedierant
Barbari. Arbores denſæ ſunt ex induſtria conſitæ, quarum teneros ad-
huc ramos manu flectunt, quos intortos rurſus inſerunt terræ. Inde
velut ex alia radice lætiores virent trunci. Hos, quà natura fert, ado-
leſcere non ſinunt: quippe alium alii quaſi nexu conſerunt: qui ubi
multâ fronde veſtiti ſunt, operiunt terram. Itaque occultus nexus ra-
morum, velut laquei, perpetuâ ſepe iter claudit. Una ratio erat cæ-
dendo aperire ſaltum. Sed hoc quoque magni operis: Crebri namq;
nodi duraverant ſtipites, & in ſe implicati arborum rami, ſuſpenſis cir-
culis ſimiles, lento vimine fruſtrabantur ictus. Incolæ autem ritu fera-
rum virgulta ſubire ſoliti, tum quoque intraverant ſaltum, occultiſq;
telis hoſtem laceſſebant. Ille venantium modo latibula ſcrutatus, ple-
roſq; confodit, ad ultimum circuire ſaltum milites jubet, ut ſi quà pa-
teret, irrumperet, ſed ignotis locis pleriq; oberrabant, &c. Et paulo
poſt: Sed ne ſic quidem mitigatus, cædi ſylvas jubet, aggetaq; humo
e montibus planitiem ramis impeditam exaggerari &c. *add. Sabellic.
Rapſod. hiſtor. tom. 1. Ænead 4. lib. 5. pag. m 771.* En ſic egregiam 10
munitionis artem, quam forſitan Mardos docuit naturalis in hâc vel

illâ arbore operationis obſervantia, quandoque efficientis, ut arbor à ramis ſuis capillamenta quædam deorſum mittat, quæ terram ingreſſa
11 novas radices acquirunt. Talis peculiaris natura adſcribitur miraculoſæ in inſula Cadis ſylveſtri arbori, quam incolæ Enzanda nuncupant, quòd ſcilicet, dum ad eximiam proceritatem ſemper comata & viridis excreſceret, capillamenta quædam è ramis ſuis deorſum mittat, quæ terræ ingeſta novas acciperent radices, & ita quoque ad ſuam magnitudinem pervenirent, novum quaſi matri unde prius effluxerunt, truncum cum novis quoque ramis præbentia: ita ut una hujus generis arbor, novum ſubinde acquirens truncum, qui ſuperiùs tamen cum priore arbore ſemper eſt conjunctus, progreſſu temporis totam efficeret ſylvam, imò totam, niſi impediretur, impletura foret regionem, *v. Solin. rer. memorabil. centon. in deſcriptione regni Congo. pag. 193.*

## §. IX.

1 QUemadmodum ſepes non ſunt conſtruendæ ex lignis utilioribus, ita quoque ad foci aliumve combuſtionis uſum haud ſumenda ligna, quæ adhuc ædificiis idoneam præbere poſſunt materiam, multò minùs in eam rem vivæ aut frugiferæ arbores ſuccidendæ, quousque infrugiferæ, aridæ, collapſæ, vento dejectæ aut carioſæ, vel rami & ſuperamenta ſuperſunt; imò ad ipſam ædificandi neceſſitatem parcendum vivis, frugiferisq; arboribus, ſi ad eandem dejectæ vel demortuæ arbores, aut rami, itemve arbores vivæ inutiliores, uſui eſſe queant, aut ædificiorum reparandorum tigna, quæ ideò ante arborum è ſylva conceſſionem probè inſpicienda, adhuc utilem pro quibusdam partibus ſuppeditent materiam, *v. Ordinat. foreſt. Johannis Friderici, Ducis Brunſuicenſis & Lüneburg. de anno* 1678. *cap.* 3. §. 15. 16. 17. Hinc
2 etiam non facilè concedendum, ut in ipſis ſylvis ligna pro uſu ædificandi exaſcientur, ne ſuperamenta, quæ combuſtioni vel alii ſimili neceſſitati poterant inſervire, putrefactioni relinqui contingat, velut hæc omnia obſervare licet ex l 12. pr. ff. de uſufruct. Ordinat. foreſtal. Haſſiac. Philippi, Haſſiæ Landgravii, de anno 1559. verſ. Deßgleichen/ daß auch keine fruchtbare Eichen zu Brenn-Holtz/ ſondern alte abgeſtandene unfruchtbare Aeſte/ und ander Urholtz/ zu Claffiern gehauen werde. Mauritii, Haſſiæ Landgravii, de anno 1593. verſ. Es ſoll auch niemands geſtattet werden. item ſub rubric. Affterſchläge.

Caroli,

Caroli, Haſſiæ Landgravii, de anno 1683. eâd. rubric. & verſ. Nachdem Uns auch vorkommen / daß bißweilen von den Förſtern junge Büchen-Reidel fuderweiß zu Brenn- und Bau-Holtz angewieſen und verlaſſen werden; ſolches aber zu Unſerm Nachtheil / auch Verwüſtung des Gehöltzes gereicht ꝛc. *Jung.* die Homberger Marckgedings-Ordnung de anno 1589. worinnen zu Bender- und Wagners Arbeit / zu Weinpfälen / Zaunſtecken / Latten / jung Eichen-Holtz zu geben / auſſer dem Nothfall verbotten iſt: die Latten auch nur von Büchen-Holtz zu machen ꝛc. wie dann auch / wo es Tannen-Waldung hat / insgemein nur zu Schwellen / Poſten / Riegeln / und ſtehendem Zugebau Eichen-Holtz; aber zu Gebälck / Sparren ꝛc. Tannen-Holtz gebraucht zu werden pflegt. *add. Meurer.* Jagt- und Forſt-Recht / *part.1. pag.9. Tit.* Vom dürren Holtz und Wind-Brüchen. Tit. vom Taun-Holtz / verſ. Zum dritten. *Item in extract. è Claud. Mallevill. Regiar. conſtit. art.44. pag.209. Knipſchild. de obligat. dom. & vaſall. p.2. q.1. n.146. & de jurib. ac privileg. Civitat. Imper. lib.2. c.7. n.59. &* 109. Multum etiam pro conſervatione ſylvarum 1 conducit, ſi non permittantur ligna, quæ pro inevitabili neceſſitate (abſque quâ nunquam aliqua ſuccidi convenit) conceſſa ſunt, ad alium converti uſum, quàm in quem aſſignata ſunt aut vendita, utq;, quò magis id fiat, certum temporis ſpatium præfiniatur, intra quod ad iſtum neceſſarium, præſertim ædificandi, uſum ligna præciſè conſumenda, nec vel putrefactioni relinquenda, vel in alium foci aut venditionis uſum diſtrahenda ſint, ita conſulente Meurer. im Jagt- und Forſt-R. *part.1. pag.8. verſ.* Die Gebäu zu einer beſtimmten Zeit zu verrichten. add. Homberg. Marckgedings-Ordnung *de anno* 1589. quâ cautum, ut ligna ad ædificationes conceſſa intra annum pro eo, non alio, uſu abſumantur, *Jung. d. Ordinat. Luneburg. de anno 1678. cap.3. §.14.*

## §. X.

AD legitimum ſucceſſionis ordinem ſpectat ulteriùs, ut in ſylva cædua quandoque pro qualitate lignorum, non paſſim hîc illîc, ſicut in incidua, ſed integra aliqua certis limitibus reſtricta ſylvæ pars, & poſtmodum, donec hæc rurſus excreſcat, alia integra ejusdem pars cædatur, relictis tamen arboribus etiam in cædua ſylva inciduis, veluti grandioribus, finalibus, & quæ extremitatem ſylvarum conſtituunt, 1

*v. Class. 4. Sect. 14. §. 4. n. 6. & ibid. Sect. 5. §. 1. & seq. & Sect. praced. 16. §. 15. n. 2. add. Ordinat. forestal. Luneb. de anno* 1678. *cap. 3. §. 6. Hahn.*
2 vom Erbmeyer-Recht *p. 2. c. 21. n.* 55 62. 63. 65. Quamvis enim ea sylvarum extremitas saltem pro usu banni ferini videatur necessaria, *v. d. Sect.* 16. §. 15. *num* 2. *alleg. artic.* 10. *Ordinat. Marburg.* tamen eandem quoque poscit publica sylvarum conservationis utilitas, ut nimirum tales arbores, in extremitate sylvarum cæsarum relictæ, sint quasi paries vel sepes, ne viatores & aurigæ, factis variis viis, deprimant arborum plantas, è radicibus vel seminibus cæsarum arborum pullulantes, ne etiam facilè pecora easdem depascant, aut pecorum pastores ad pascendum ipsa immittant, quos sic territet aliquod signum sylvæ prohibitæ, nec verò ideò succisæ, quasi novus sylvæ partus non speretur, aut fundus arboribus nudatus velit relinqui, *v. Seckendorf.* im Teutschen Fürsten-Staat *p. 3. c. 3. Regal. 6. §. 6. in fin.* Bey dem Johnhauen oder Abtreiben der Wälder soll doch ꝛc. Auch wann das Holtz an Felder stösset/ die förderste Reihe/ etzlicher Orten die Prone genannt/ gelassen werden/ welches alles zu guter Hägung und Be-
3 förderung künfftigen Wuchses der Wälder dienet. Quibus nihil obstant, quæ dixi *Sect. praced.* 16. §. 5. *n.* 17.

## §. XI.

1 Lignorum conservationem admodùm juvat, si non arbores immaturæ, neque intempestivo tempore, verùm eo modo, tempore, & arte cædantur, ut quæcunque arbor cæsa fructificetur seu renascatur, aliâ enim vel imperitiâ vel malitiosâ succisione futurum est, ut confestim arescant trunci & demoriantur, *Bürger. observat. jurid. polit. mi-*
2 *litar. cent.* 3. *obs.* 34. Eoq; etiam pertinet, ne in succisione arborum relinquantur trunci, quorum altitudo excedat unicum pedem, ceu qui aliàs bannis ferinis sunt noxii, *v. Sect. praced.* § 15. *in fin.* ac repul-
3 lulantibus ex cæsura arboribus impedimento: Pro quasi germinationis peste quoque reputandus pecorum pastus, à quo ideò sylva cæsa ad certos annos munienda est. *v. Ordinat. forest. Hassiac. Caroli, Hassiæ Landgravii, de anno* 1683. *vers.* Fleißige Acht haben/ daß die Stöcke an den grossen Bäumen nicht über eines Schuchs hoch über der Erden/ so sonsten dem wiederwachsenden Holtz schädlich/ gelassen ꝛc. & ibid. vers. Weil zu Pflantzung des Gewalds. *Noë Meurer.* Jagt-

und

und Forſt-Recht/ *part.* 1. *pag.* 3. *Tit.* Wie die Schläg zu machen und zu hauen seynd. & pag. 9. Tit. Vom Brenn-Holtz/ und zu was Zeiten. *It. part.* 7. *in extract. Constit. Reg. artic.* 31. 49 *&* 72. *pag.* 208. 210. 214. *Besold. part.* 1. *consil.* 3 *cap* 4. *tit.* 4. *n.* 14. *add. supr. Class* 2. *Sect.* 2. § 12. *&* 13. Porro obſervari convenit in arborum inciſionibus, ne 4
emptores, vel quibus alio titulo jus ſuccidendi eſt, easdem cædendo dejiciant eâ arte & fraude, ut aliis arboribus implicatæ has ſecum trahant, in ſuam quidem cæſoris utilitatem, at in damnum tum ſylvæ domini, quùm publicæ neceſſitatis: in quam rem extat regia Gallica Conſtitutio, ut ſi emptor arboris in ſylvâ regiâ tale quid patrâſſet, cedat arbor empta regiæ arbori, fiſcusq; capiat utramq;, *v. Extract. reg. Constitut. è Claudio Mallevillao ap. Meurer.* im Jagt-und Forſt-Recht/ *pag.* 209. *artic.* 39. Non minore rigore in ejusmodi fraudulentam de- 5
jectionem inſurgit Georgius, Haſſiæ Landgravius, inſuper ſeverè præcipiens, ut ſub pœnâ, unà cum pretio arboris ſolvendâ res deferatur ad Præfectos ſylvarum etiam tunc, quando absque fraude tale quid contigiſſet, *v. Ordin. de anno* 1650.

## §. XII.

QUemadmodum ad ſylvarum conſervationem non parum pro- 1
ficit, ſi lignorum emptoribus, aliisq; qui quoquo titulo jus habent cædendi, non permittatur, vel plures vel alias cædere arbores, quàm quæ ſunt venditæ aut aſſignatæ, ita huic fraudi in plerisq; regionibus obviatum eſt malleo ferreo ſignatorio, quo venditæ, vel aliter conceſſæ arbores ſignari conſueverunt. *v. supr.* § 6. *hic num.* 14. *Hahn.* vom Erbmeyer-Recht/ *p* 2 *c.* 21. *n.* 47 In Gallia quidem is 2
malleus traditur ipſis lignorum ex Regia ſylva emptoribus, ut arbores ſibi venditas eô conſignent, ſed tamen non ante, donec aliquâ forenſi & judiciariâ die præſtiterint juramentum, ſe non alias, quàm per licitationem (quæ in venditionibus lignorum regiorum recepta, *v.* §. *seq.* 13. *n.* 3.) ſibi addictas arbores fore notaturos: Si etiam plures vel di- 3
verſæ eſſent auctiones, non unus idemq; malleus ſolet adhiberi, aut emptoribus tradi, ſed plures diverſi pro numero diverſarum licitationum. Et qui juramento contravenerit emptor, plures vel alias, quàm addi- 4
ctas, arbores ſignando, is incurrit pœnam confiſcationis arborum addictarum, vel aliam arbitrariam, *v. Noe Meurer.* Jagt-und Forſt-

 Recht/

Recht/ *part.7. in extract. Reg. Constit. ex Claud. Mallevill. artic.41. pag. 209. Item part.1. pag.3. tit.* Daß keiner weiter oder anders hauen solle. & tit. Daß ein jeder Forstmeister sein Marck-Eisen. In ter-
5 ris Hassiacis malleus signatorius concreditus est curæ summi sylvarum Præfecti, qui eundem nunquam relinquit ipsis lignorum emptoribus, sed per Saltuarios sibi subditos curat signari arbores addictas in parte earum infima, ac eo modo, ut arbore succisâ adhuc signaculum liceat conspicere in trunco, *v. Ordinat. forest. Hassiac. Mauritii de anno* 1593. *& Caroli de anno* 1683. In Ducatu Brunsuicensi & Lüneburgensi talis arborum consignatio à Saltuariis perficienda est in præsentia conjunctim Præfectorum sylvæ, & eorum, qui ordinariæ jurisdictioni præsunt, & quidem malleo signatorio, cui annus, in quo fit cæsio, insculptus est. Post arboris signatæ incisionem denuò utriq; Præfecti tum arborem cæsam quùm aliquot arbores vicinas signare, eamque consignationem cum omnibus circumstantiis loci ac temporis in singulari à se utroq; subscripto protocollo annotare, idq; protocollum in fidem reddendarum rationum exhibere sunt obstricti, malleo signatorio à Saltuariis obsignato, usque dum alia consignationis dies in eo anno venerit, à Præfecto jurisdictionis ordinariæ custodiendo, singulisq; annis cum alio noviori, cui ejus novi anni character impressus, in Camera Principis permutando, *v. Ordinat. forest. Johannis Friderici, Ducis Brunsuicensis & Lüneburgensis, de anno* 1678. *cap.*3. §.3. Cæ-
6 terùm occasione mallei signatorii suboritur quæstio, utrum tali arborum demonstratione & consignatione, quæ non solo propter summutationis metum signandi animo, *l.*1. §.2. *ff. de peric. & commod. rei vend.* sed simul eo fine fieri consuevit, ut arbor emptori censeatur tradita, earundem arborum traditio videatur esse facta, *arg. l.*1. §.21. *ff. de acquir. poss l.*14. § 1. *ff. de peric. & comm. rei vend. Mascard. de probat. conclus.* 1053. *n.*10. *& seq.* eâq; dominium arborum ad cædendum venditarum emptori quæsitum, quod aliàs non solo emptionis pacto, sed demum incisione, traditionis locum subeunte, consequeretur, *v. l.*6. *ff. de donation. l.*40 *ff. de act. empt. junct. infr. part.*2. *Class.*3. *Sect.*2. §.10. *& supr. part.*1. *Class.*4. *Sect.*4. §.2. itemve an ejusmodi traditione pute-
7 tur fides de pretio esse habita, *Menoch. lib.*3. *præsumpt.*79. Porrò num tunc sub obtentu, quasi pretium nondum esset solutum, vel arborum avectio prohiberi, vel avectarum restitutio peti queat, an verò saltem actio-

actione venditi procedendum ad conſequendum pretium, *v. Mev. part.4. deciſ.206.* ſi nimirum poſt arborum demonſtrationem & con- 8
ſignationem ambo, venditor & emptor, absq; ſolutione conventi pretii diſceſſerint, atque ſic non ex ſola traditione, ſed & illius diſceſſus circumſtantia, mens habitæ argui poſſit fidei? Sanè ſi venditor arbo- 9
rem conſignâſſet, non diſceſſurus, ſed ſub ſpe præſentis numerationis pretii, eaq; intentio ex non diſceſſu vel aliis circumſtantiis foret veriſimilis, tunc ſola conſignatio & traditio, quàm ſub mente fidem de pretio habendi, haud fuiſſe factam appareret, effectum habitæ de pretio fidei neutiquam induceret, *per tradita Weſenb. π. de contrah. empt. n.13. ibiq; Hahn. verb. Cæteroquin non videtur. Gail. 2. obſerv.15. num.6. Stryck. de cautel. contract. Sect. 2. c.8. §.24.*

## §. XIII.

PLures inſuper in venditionibus lignorum obſervandæ regulæ pas- 1
ſim obveniunt in ordinationibus Principum foreſtalibus, quarum cauſa finalis præcipuè quidem ad augmentum tendit ærarii ac privata eſt, ſed quæ tamen per conſequentiam implicant quendam ipſius cæſionis ordinem, ſimulq; vergunt in conſervationem ſylvarum, publicè utilem. Haud igitur earum repetitione me aberrâſſe putaverim, ſed 2
priùs ſalvanda Principum, qui ita ærario ſuo conſulunt, dignitas & honor. Abſit ut dedecus aliquod patiantur Principes curando, quò ex 3
ſylvis ſuis ligna vendantur, aut aliorſum venalia exportentur, ceu qui hoc ipſo non mercaturam exercere, ſaltem officium videntur explere boni patrisfamiliâs, *Marquard. de jure mercat. l.1. c.10. n.63. Lather. de cenſ. l.3. c.13. n.11. Gait. de credit. c.2. tit.7. quæſt.5. n.2066. & ſeq.* Cœterùm nunc inter prædictas venditionum leges numeranda eſt illa 4
Galliæ, quâ lignorum ex ſylva regia vendendorum oportet fieri publicam auctionem & licitationem, & quidem ſeparatim illarum arborum quæ ſuis adhuc firmatæ radicibus ſtant integræ; ſeparatim etiam vento dejectarum, evulſarum, truncorum itidem & ramorum: non cumulo, ſed cujusque ſeorſim. Item quòd reſiduorum lignorum ſeu 5
ſuperamentorum haud admittenda ſit licitatio, niſi prius Regius Architectus ea circumſpexerit & renunciaverit, num fortè conſtruendis ædificiis ſint utilia, *v. Meurer* Jagt und Forſt R. *part.7 in Extract. Reg. Conſtit. ex Claudio Mallevillæo, artic.31.32.36.38. & 40. pag.208. & 209.*

§. XIV.

§. XIV.

1 QUæ de ſeparata venditione ſeu licitatione ſuperamentorum modò dicta ſunt, non ubique obtinent in terris Germaniæ Principum, ideoq; oritur quæſtio, an non potiùs talia ſuperamenta comprehendantur ſub venditione arboris, cedantq; ejusdem emptori? Puto non comprehendi, ſi cui ligna ad certas orgyias ſeu ulnas ſint vendita, vel alio jure in tali menſura debeantur; aſt venire ſub venditione arboris, ubi ea eſſet ſimpliciter vendita, ut tamen tunc emptor eadem
2 (ceu quæ etiam germinationi graminum & ſeminis lignorum ſunt impedimento) è ſylva evehat. *v. ſupr. Claſs. 2. Sect. 2. §. 12. n. 4. Item Or-*
3 *dinat. Haſſiac. Georgii, Haſſiæ Landgravii, de anno* 1655. quippe ſi eadem habuerit pro derelicto, nihil eſt quod prohibet, quin ſylvæ dominus eadem queat ſeparatim vendere, aut quoq;, ubi ad nullum alium uſum, quàm combuſtionis, eſſent idonea, iis relinquere, qui in ea ſylva
4 habent jus lignandi. Quod idem obſervandum, ſi talia ſuperamenta ſupereſſent vom Außſchneiteln der jungen Gehäu / von gemachtem Beſtallungs-Holtz / ꝛc. conf. ordinat. foreſt. Haſſiac. Mauritii de anno 1593. & Caroli de anno 1683. ibi: Doch ſoll das abgehauene Reiſig-Holtz / ſo eines Bindſteckens Dicke hat / ins Claffter-Holtz gelegt / das übrige aber ſo geringer / ſauber auffgehoben / zuſammen gebunden / weggeführet / und umb ein Ziemliches hingelaſſen werden / es hätte dann das Reiſig Wagen-Länge / welches etwan höher als das Geringe im Forſt gehalten ꝛc. Item ibi, Auff daß aber ſolch außgeſchneideltes Reißwerck in Wälden nicht liegen bleibe / ſoll keinem / ſo an ſolchen Orten Holtz begehret / keine Claffter gefolget werden / er nehme dann auch zugleich nach Gelegenheit zum wenigſten ſolches Schneidel- und Well-Holtzes ein Schock umb bil-
5 liche ſpecificirte Bezahlung mit. Haud verò ejusmodi ſuperamenta relinquuntur inter accidentalia Officialium, qui ſylvis præfecti ſunt, *v. Ordinat. foreſt. Haſſiac. de anno* 1615. 1616. *&* 1617. quorum tamen lucro eadem poſtea conceſſit Georgius, Haſſiæ Landgravius, in caſum, quô emptor talia è ſylva evehere cunctatur, *v. præfat. ordin. de anno* 1655.

§. XV.

1 AD prædictas venditionum leges ulteriùs referendum eſt, quòd in Gallia ad emendum in licitationibus non admittantur Præfecto-

rum

rum affines, neque ubi emptio fieret mercaturæ exercendæ causâ, Nobiles, Clerici, Officiales, Advocati &c. *v. Extract. Reg. Conſtit. ex Claud. Mallevill. artic.* 60. *&* 84. *ap. Meurer.* im Jagt-und Forſt-Recht / *part.* 7. *pag.* 211. 217. Item, ſi auctionibus totam aliquam cæduam 2
ſylvam, vel partem exſcindi contigerit, ut ea ad certum tempus pro arcendis animalibus occludatur, quò faciliùs arbores cæſæ ex ſtirpibus & radicibus renaſcantur, *v. d. Extr. art.* 31. *& artic.* 72. *verſ. Hoc itaq; capite. pag.* 208. *&* 214. *add.* §. 10. *hic. n.* 1. *&* §. 11. *n.* 1. Similiter quod 3
in illis ſylvis, in quibus Regi competit jus gruariæ, *v. d. extr. artic* 62. *pag.* 213. *& ſupra Claſ.* 4. *Sect.* 3. §. 14. *n.* 3. *&* 4. licitatio non aliter ſit concedenda, niſi exhibito Regiis Præfectis à dominis ſylvārum commentario, quo pretium, quantitas, plaga ſeu regio, termini, ac tempus cæſuræ contineantur, & poſtmodum ſylvâ à Præfectis jugeratim, priùs perluſtratâ. *v. d. Extr. artic. qui agit de privilegio Fiſci in vendendis rebus fiſcalibus. pag.* 213. *& artic.* 67. *pag.* 214. Denique ut pecuniæ, aliive reditus & emolumenta, ex venditione arborum aut glandium recepta, rationibus inferantur cum ſpecificâ expreſſione emptoris, ſylvæ, qualitatis & numeri lignorum &c. *vid. Ordinat. Cameralis Haſſiac. de anno* 1568 *Item* Forſt-Ordnung *de anno* 1615. *Ord. foreſtal. Luneburg.* 1678. *cap.* 3. §. 3. 8.

## §. XVI.

INcidit per occaſionem venditionis lignorum quæſtio, an Principi 1
de lignis, quæ commercationis causâ aliò exportantur, vectigal ſit pendendum, maximè ubi mercator eadem ex ſylvis Principis coëmiſſet? Quæ quæſtio affirmatur, *per l.* 6. *C. de vectigal. Jung. infr. Claſ.* 6. *Sect.* 2. §. 1. *&* 22. niſi vel provinciarum confœderatio. *d. Claſ.* 6. *Sect.* 2. §. 1. vel in iis regionibus, quæ lignis abundant, inveniendorum emptorum cauſa ſuadeat immunitatem ſpecialiter concedi, velut in Gallia ex regio privilegio immunitas vectigalium conceſſa eſt mercatoribus, qui ligna è regiis nemoribus coëmpta negotiationis causâ evehunt, *v. Noe Meurer.* Jagt-und Forſt-Recht / *part.* 7. *Extract. reg. Conſtit. ex Claud. Mallevill. artic.* 82. *pag.* 217. Alia immunitatis lar- 2
giendæ ratio impellit Principem illum, ad cujus regionem aliunde ligna advehuntur, ne ſcilicet carior ſit publica annona, *arg. d. l.* 6. *C. de vectigal. in fine. add. l.* 5. §. 3. *ff. de jur. immunitat. Hahn. ad Weſenb.*

3 *π. de publican. n. 4. vers. Navicularii.* Sed quid de lignis dicendum, non commercandi, verùm proprii usus causâ aliunde advectis? Ea siquidem, quæ ad suum & familiæ victum pertinent, veluti combustibilia, erunt secundùm jus Romanum ubiq; à vectigalibus libera, *l. 5. C. de vectigal.* non verò quæ domus suæ ædificandæ vel reficiendæ causâ quis vehit, *Hahn. d. loc. vers. Unde quod quis domus suæ.* quia usus ille proprius *in d. l. 5. de vect.* explicandus de victu & amictu suo, *l. 203. ff. d.*
4 *V S.* ac familiæ, *arg. l. 2. §. 1. ff. de us. & habitat.* Utrum verò quis ligna advehat in proprium usum, vel in negotiationis causam, desuper credendum est ipsius juramento, *v. Mascard. de prob. conclus. 954. n. 11. & seq. Klock. consil. 10. num. 578. Brunneman ad l. 5. C. de vectigal.*
5 *num. 4.* Cœterum hæc ipsa pro rebus ad proprium victum & amictum concessa immunitas hodiernâ consuetudine (quæ in materia vectigalium jam olim plurimùm potens erat, *l. 4. in fin. l. 9 §. 6. ff. de publican.*) multis in locis non amplius servatur, *v. Hahn. d. loc. Marquard. de jur. mercat. lib. 2. c. 3. n. 72. Malcomes. ad Wesenb. π. de publican. verb. à viatoribus retribui. Lather. de cens. lib. 1. c. 6. n. 25.* utut eam consuetudinem, ceu irrationabilem, haud valere alii autument, *quos vid. ap. Klock. d. consil. 10. num. 577. & consil. 149. n. 282. & 283.*

## §. XVII.

1 ULtrà occurrit in venditionibus lignorum quæstio, si arbores demonstratæ & malleo signatorio consignatæ, postea, quando inciduntur & ad usum ædificandi exasciantur, reperiantur cariosæ, vitiosæ, & inutiles, quomodo emptori contra venditorem sit consultum? ℞. Si vitium fuit internum, quod videri haud potuit, quodq; emptor sine culpa ignoravit, posse ipsum ex empto actione à venditore sciente interesse, ac omnis sibi inde accidentis detrimenti resarcitionem; ab ignorante verò venditore saltem consequi, quantò minoris fuisset empturus, si vitiositatem arboris scivisset, *arg. l. 13. pr. ff. de act. empt.*
2 *add. supr. Class. 3. Sect. 1. §. 2. num. 3. & Class. 4. Sect. 3. §. 21.* Justâ proinde ratione Hassiæ nostræ non olim tutrix & Regina, Serenissima Elisabetha Dorothea, cuidam subdito, qui pro usu ædificandæ domus ligna ex sylva Principis coëmerat, eam, velut memini, fecit gratiam, ut loco aliquot arborum, quarum vitiositas post incisionem & exasciationem demum reperta, totidem alias arbores ad ædificandum utiles concesserit, quas & ille consecutus est.

§. XVIII.

## §. XVIII.

ABsolutis iis pro conservatione sylvarum mediis, quæ in ordine in- 1
cisionis, de cætero ex jure competente licitæ, consistunt, progrediendum nunc juxta ductum §. 6. hic. ad eam aliam provisionem, quâ fit, ne lignorum consumptio in tanta copia, inq; eo genere requiratur aut permittatur, unde devastatio sylvarum metuenda sit. Eo pertinet, si arbores cæsæ in quemcunq; ædificationis aut foci usum mi- 2
nutatim, aut saltem in partes, concidendæ sint, quòd tunc potiùs serrâ quàm securi eas secari conveniat, ne superamenta ac frustula materiarum absq; ullo usu pereant, *v Ordinat. forestal. Luneburg. de anno* 1678. *cap.* 2. §. 8. Similiter prohibitio, ne calefactores publici, quibus in Magnatum arcibus, curiis, aliisve publicis ædibus, ignium accendendorum cura mandata est, cinerum lucrandorum causâ plus lignorum, quàm necessitas postulat, absumant, cujus abusus præcavendi ergò statutum in Ducatu Brunsuicensi & Lüneburgensi, ut cineres rationibus inferantur, substituto calefactoribus salarii augmento, *d. Ordin. Lüneburg. cap* 2. §. 25. Et porrò, si Holsati quidam & Sleswicenses adhuc hypocaustis non uterentur, sed magnam struem & vel unâ vice plaustrum lignorum foco imponere solerent, *v. Lasher. de cens. lib.* 3 *c.* 6. *n.* 43. ut Magistratus tunc jubeat usum hypocaustorum instituere, itemq; fornaces anfractuosè fieri, quò magis vis ignea per circulationem quandam se sursum queat agere, neq; calor per foramen rursus evanescat, *v. Klock. de ærar. lib.* 2. *c.* 2. *num.* 20. præsertim cum hybernis temporibus pro depellendo frigore ingens lignorum quantitas consumenda sit, ut ludit Poëta Horatius:

*Vides, ut alta stet nive candidum*
*Soracte: nec jam sustineant onus*
*Sylvæ laborantes: geluq;*
*Flumina constiterint acuto?*
*Dissolve frigus, ligna super foco*
*Largè reponens. &c.*

Non ineptè quoque eò referuntur ordinationes Hassiacæ Mauritii, 3
Landgravii, de anno 1593. Ludovici, de anno 1617. Caroli, de anno 1683. quarum quæque de furnis & officinis pistoriis ita statuit:

Deßgleichen weil man befindet / wann ein jeder Haußmann einen eigenen Back-Ofen hat / daß damit viel Holtz unnützlich zugebracht wird / welches aber nicht geschehe / wann die einmal erwärmte Back-Ofen von andern auch gebraucht / und also mit gesampetem Holtz in der Hitze erhalten und behalten würden: So sollen unsere Beambten und Diener in ihren anbefohlenen Aembtern mit Zuziehung des Raths in Städten / und den Greben und Vorstehern in den Dörffern sich miteinander vergleichen / wie etwan die viele Back-Ofen uff eine gewisse Nothdurfft reducirt / geringert und es also angestellet werden möchte / daß man etliche Back-Ofen zum gemeinen Brod-Backen gebrauchen / und dem übermäßigen Holtzverbrennen auch steuren könte. Und dieweil diese Verordnung dem gemeinen Mann am Obs- oder Hotzeln-Backen vielleicht nachtheilig seyn möchte / sollen unsere Beambten auch dißfals sehen / wie sie rath schaffen / und ob nicht hierzu auch sonderbahre Back-Ofen zu gebrauchen. Ea-
4 dem sive conservandarum sylvarum cura, sive annonæ lignorum evitandæ causâ permovit Civitatis Francofurtensis Senatum, ut præter numerum ab antiquo receptum non plures in urbe officinas cerevisiarum excoctorias voluerit absq; sua speciali concessione erigendas, *vid. Reformat. Francofurt. part.* 8. *tit.* 5. §. 5.

## §. XIX.

1 NUllum alium quam conservationis lignorum finem habet constitutio des in Class. 2. Sect. 2. §. 12. n. 6 allegirten Drey-Eicher Wild-Banns / quâ colonis eidem addictis non nisi certum numerum ædificiorum maximè necessariorum licebat habere, cujus constitutionis
2 hoc in passu tenor est: Auch theilten sie (nimirum coloni istius districtus, quibus usus sylvarum erat communis) die Sadel-Höfe / die zu den Huben gehören / daß man auff einen jeglichen Sadel-Hoff sol finden einen Bau-Hoff / ein Back-Hauß / ein Scheuer / und ein Hunds-Hauß / und soll das in der nechsten Marckhauen / da ein Märcker innen ist / rc. Auch gienge den Hübener Noth an / so möchte er den Bau verkauffen / und soll aber bauen in der Marck solche Bau als hiebevor geredt ist / und sol das zweymal thun: Zu dem drittenmal soll er eine Schwell bauen / da ein Thür auff gehe / und soll das andere in die Erdte stecken / und einen Erlen Förstt-Balcken auff zwo

zwo Seulen   Gienge ihm aber der Bau ab von Brand oder verfaulete / so soll er aber in der nechsten Marck hauen / und soll bauen Hauß / Scheuer / Back-Hauß / und Hunds Hauß / zu allem dem Rechten als vom Ersten. Sed forsitan corrigenda hæc furni pistorii 3
superfluitas est ex §. præced.

## §. XX.

HAud minima pro conservatione sylvarum provisio reputanda est, 1
si quilibet astringatur ædificia sua sarta tecta servare, eorumque ruinis in tempore, unius vel alterius arboris compendio, occurrere, ne insecutam ruinam postmodùm magno arborum numero reparare, eoque sylvas vastare, sit opus: Similiter, ut ad minimum, si non integra 2
structura, saltem fundamenta & tecta ædificiorum, præprimis quæ à ditioribus in foco ac præcipuis plateis extruuntur, potius ex muro fiant & lapidibus, quàm è lignis, *v. Ordinat. Philippi Hassiæ Landgravii, item Ludovici, de anno* 1617. *sub rubric.* Bau-Ordnung. Porrò Homberger Marckgedings-Ordnung de anno 1589. ibi: damit gemachte Bäue mit Dachungen in redlichem Wesen und guter Besserung gehalten/ ꝛc. add. Meurer. Jagt- und Forst-Recht part. 1 pag. 7. 8. & 9. Tit. vom Bau-Holtz. Tit. Ohne Ursach zu keinem gantz geschroten Bau. Tit. Das Zimmer-Holtz im rechten Schein zu hauen. Tit. Das Zimmer-Holtz nicht zu andern Sachen. Tit. Die Gebäu in einer bestimmten Zeit. Tit. Daß die Unterthanen ihr Zimmer-Holtz baulich halten sollen. *Item pag.* 214 *&* 219. *extract. reg. constit. artic.* 70. *&* 88. Idq; etiam præcipitur ordinatione forestali 3
Lüneburgicâ de anno 1678. *cap.* 2 §. 10. quæ insuper *seq.* §. 11. hoc quoque servandum vult, ne areæ pro reponendis fimis sint liminibus ædificiorum nimis vicinæ, ut inde putrefactio eorum citiùs contingat, *add. infr. part.* 2. *Claß.* 6. *Sect.* 1. §. 2.

## §. XXI.

MUltùm deniq; proderit pro conservatione sylvarum, ut aliquando, si nimirum ex multifario sylvarum usu lignandi, glandium, pascuorum &c. majores regioni accedant proventus, negligatur, more Helvetiorum, res metallica, ne sylvæ in carbonum usus cædantur, ac regioni pro minori major reditus pereat, *v. Klock. de arar. lib.* 2. *c.* 2. 1

 *n.* 6,

2 *n* 6. *in fin.* Et neſcio, an non, ſicut paſtus pecorum, ita alicubi bannum ferinum, lignorum causâ, omittendum ſit, præſertim ubi iſtud ab aulica culina remotum non magnos ferret fructus, & maxima horum pars abſumeretur impenſione ſumptuum, ut major videatur lignorum
3 tam utilitas quàm neceſſitas. Hæc ſanè tunc ferarum conſervatione impediretur, depaſcentibus iis pullulantes arborum plantas, ut vel nullæ proveniant, vel ſaltem tales, quæ copioſius & citius ſolent excreſcere, ac tantam utilitatem vel neceſſitatem non habent, quantam
4 quercus & ſimiles utiliores arbores. Taceo, quòd futurum quoque ſit, ut pro occultatione & quiete ferarum ſylva omni ſtudio & curâ relinquatur fruticoſa, quibus fruticibus citò excreſcentibus, omnemq; terræ ſuccum attrahentibus, aliarum utiliorum arborum tam incrementum, quàm fertilitas in glandibus, non parùm diminueretur. Plu-
5 ra pro conſervatione ſylvarum remedia licet repetere *ex Claſſ.2. Sect.2. § 4. & ſeq. Item §.12. & ſeq. Claſſ.4. Sect.5. § 4. num.2. it. §.6.7.8.9.10. 11.12. junct. infrà Claſſ.6. Sect.2. §.11. n.3. Claſſ.8. §.2. n.10. & ſeq. Claſſ.12. Sect.2. §.11. n* 1. quibus porrò annumeranda ejus, quæ anteà in Ducatu Brunſuicenſi & Lüneburgenſi viguit, conſuetudinis ſublatio, quâ ſubditis indultum fuit in uſum celebrationis nuptiarum, encœniorum, bachanalium &c. cædere arbores tum pro foco, quum è quibus ſeſſitationis gratiâ fierent ſcamna, aut quæ in ſignum encœniorum vel bachanalium porrigerentur in altum; adjecto præcepto, ut in qualibet parochia aſſervarentur ſcamna communia, quorum in conviviis uſus eſſe quiret pro ſeſſitationis commoditate, *v. Ordinat. foreſtal. Luneburg. de anno* 1678. *cap.* 2. §.22. 23. Item prohibitio, ne facilè in viarum reparationem adhibeantur ligna, ſed potiùs, quoad fieri poteſt, præcipuè quidem in viarum profunditate, lapides *d. Ordinat. foreſt. Lüneburg. cap.* 2. §. 28. *add.* Fürſtl. Oßnabrügiſche Braunſchweig-Lüneburgiſche Weg-Ordnung *de anno* 1691. §. 3. 7. 8. 13. nec non diſpoſitio, quâ Officialibus, quibus pro uſu foci certa lignorum quantitas in partem ſalarii deputata eſt, non ipſa ligna præſtantur, ſed pretium, ita tamen ut iisdem pro æquali, non majori, pretio concedantur combuſtibilia; quâ ratione cum ipſorum indemnitate eò magis parcitum erit ſylvis, ceu qui ultra neceſſitatem, prohibitâ lignorum pro ſalario deputatorum venditione, pecuniam in lignorum coëmptio-
6 nem non profundent, *d. Ordinat. foreſt. cap.* 3. §. 4. Et certè non fruſtra-

ſtraneus aut ſupervacaneus, ſed maximè neceſſarius & inevitabilis labor eſt, quem in ejusmodi remediis poſuiſſe Principes, per totum hunc tractatum paſſim videre licet, cùm in locis non paucis eorum, qui ſylvis præfecti ſunt, imperitiâ, deſidiâ, avaritiâ, & uno verbo culpâ, factum ſit, ut ferè impletum videatur Philippi Melanchthonis vaticinium, quo ſub finem mundi magnum defectum lignorum, metallorum, ac hominum ad ſubeundas Rerumpublicarum gubernationes idoneorum (vel ſecundùm alios, lignorum, probæ monetæ & bonorum amicorum) prædixiſſe fertur, *v. Lather. de cenſ. lib. 3. c. 6. num. 42. Klock. de ærar. lib. 2 c. 2. n. 7. Knipſchild. de jurib. ac privileg. Civitat. Imper. lib. 2. c. 7. n. 113. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht/ *p. 2. c. 21. n 51.* & nunc vel optimo jure alicubi prodire Limnæus poſſit, denuò lamentando: ligna immensâ prodigalitate abſumpta deprehendi, ut Magiſtratui tantum non ſit, quantum ad ultrices flammas ſufficiens eſſe queat, quas Conſtitutio Imperial. *in l. 2. C de falſ. monet. item Ordin. Crim. art. 111. Rec. Imper. de anno 1551. § 47.* Müntz-*Edict. de anno 1559. §. 169.* prævifis à Melanchthone monetarum adulteratoribus addixit. *v. Klock. & Knipſchild. d. loc.*

# SECTIO XVIII.

## De furtiva arborum ſuccisione aliâve damnificatione.

### §. I.

HActenus de ſuccidendi poteſtate reſtricta tam ipſius domini arborum, quàm eorum, quibus aliquod ſpeciale jus competit. Nequicquam verò horum omnium jura infringenda, ſed potius tuenda ſunt, ſi quis furtim, aut per vim illicitam alienas arbores incidere attentaverit, quod malum factum, ſive proprietas aut jus arborum ad Principem ſive ad privatum ſpectet, injurioſum ac detrimentoſum futurum eſt non ſaltem arborum domino, aut qui ſimile aliquod jus in eas habet, ſed quoq; ipſi Reipublicæ. Videndum ergò, quomodo hæc furtiva aut violenta arborum inciſio coërcenda ſit? Quod cum præcipuè lectorem perdocere queat totus Digeſtorum titulus, *Arborum furtim cæſarum*, operæ erit pretium, ad ejusdem expli-

3 explicationem me convertere. Traditur ibi ſpecialis hanc in rem a-
ctio, *Arborum furtim cæſarum*, & primò occurrit quæſtio, quid in eâ ar-
boris nomine veniat? Ad quam quæſtionem putaverim, comprehen-
di quidem tam frugiferas quàm fructiferas arbores, *l. 2. l. 3. pr. & §. 7.
ff. arbor. furt. cæſ.* ſi vel aliqua inter has differentia, quaſi frugiferæ il-
læ intelligendæ, ex quibus frugem, h. e. vinum, oleum, pedamenta, cre-
mium, aliaq; ligna cædendo colligimus, *l. 77. & l. 205. ff. de V. S.* fru-
ctiferæ, ex quibus alii fructus, veluti poma, glandes, nuces & ſimilia ca-
piuntur, *d. text. & l. 7. § 12. ff. ſolut. matrim.* admittenda, & è contrario
reliquæ ſaltem arbores, quæ neq; frugem, neq; fructum ferrent, infru-
ctiferæ dicendæ ſint, *v. Almerſ. manual. jur. voc. Arbor. §. 3.* Hinc
4 quoque ederæ, harundines & ſalicta continentur, *d. l. 3. §. 1. & 2. ff.
arb. furt. cæſ.* ceu quæ non continuò infrugifera exiſtimanda ſunt, niſi
pro uſu aliquo nequeant nec ſoleant cædi, aut cæſa non repullulent,
5 *Almers. d. loc.* Maximè verò ſub hâc legis prohibitione & deſuper
competente actione complectuntur arbores, quæ pro eſca & victu ho-
minis fructum aliquem proferunt, veluti vites, *d. l. 2. arb. furt. cæſ.* Am-
6 plianda etiam prædicta regula, quâ ſcilicet ſucciſio tam frugiferarum
quàm fructiferarum arborum locum facit actioni arborum furtim cæ-
ſarum ut obtineat quoq; in arbore, quæ ex ſeminario ſtirpitus eſſet
translata, quamvis nondum comprehendiſſet terram, *l. 3. §. 4. ff. arbor.
7 furt. cæſ. Berlich. part. 5. concluſ. 52. n. ult.* Item in ea, quæ ſubverſa
à radicibus etiam nunc reponi poteſt, aut quæ ita translata eſt, ut poni
8 queat, *d. l. 3. §. 6.* nec non in ea, cujus radices deſinunt vivere, utut ad-
huc terrâ contineatur, *d. l. 3. §. 5. jung. omninò §. 4. it. §. 19. hîc.* Simi-
9 liter in ſtirpibus oleæ, ſive jam egerint radices, ſive nondum, *d. l. 3. §. 7.*
10 atq; in his, omnibusq; aliis arboribus, etiamſi non tota arbor, ſed ſaltem
pars ejus cæſa eſſet, *vid. l. 7. §. 3. ff. arbor. furt. cæſ. l. 7. §. 5. & l. 9. ff.
11 quod vi aut clam.* E contra hæ ampliationes limitandæ ſunt, ut pro
arboribus, quoad effectum actionis arborum furtim cæſarum, non ha-
beantur in ſaligneis virgis illæ, quæ inſtituendi ſalicti causâ eſſent de-
fixæ, & poſtmodùm, antequam radices coëgerint, à quopiam ſucciſæ
12 vel evulſæ, *d. l. 3. §. 3. arbor. furt. cæſ. add. infr. §. 20. hîc.* ceu quæ ſali-
gneæ virgæ, ab arbore ſive planta ex ſeminario ſtirpitûs translatâ, dif-
ferunt in eo, quòd antequam radices egerint, arbores planè non ſint,
tranſpoſita autem ex ſeminario planta nactam ſemel arboris qualita-
tem

tem nunc porrò in aliâ ſaltem terrâ videatur continuare, adeoq; etiam medio tempore, quo radices terræ nondum coaluerunt, arbor eſſe ad eum effectum, ut quis ejusdem inciſione contraveniſſe dicatur legis prohibitioni. Quod idem ſentiendum de ſtirpibus oleæ, *d. l.* 3. §. 7. 13
aut alia ejus rei, quod ſtirpes oleæ, utut radices nondum egerint, nihilominus arbores cenſeantur, danda ratio eſt, quia ſcilicet id arborum genus ſit frugiferum, adeoq; inciſio aliave corruptio eò magis, etiam in ſtirpibus nondum radicatis, cohibenda. Porrò ad prædictam limi- 14
tationem referendum, quòd planta adhuc adeò tenera, ut herbæ loco ſit, pro arbore, ad effectum arborum cæſarum actionis, non habeatur, *l.* 4. *ff. arb. furt. cæſ.* Etiamſi enim novellæ arborum plantulæ omnibus modis ſint conſervandæ, & tam in eos, qui quoquo modo easdem corrumpunt, quàm qui arbuſculas recentes extrahunt & aſportant, pœna ſtatuenda arbitraria, veluti pecuniaria, carceris, corbis ignominia, &c. *v. Cruſ. de indic. delict. part.* 3 *c.* 9. *n.* 10. *Berlich. part.* 5. *concluſ.* 52. *n.* 29. *& ult. add ſupr. Claſſ.* 2. *Sect.* 2. §. 11. *& ſeq.* tamen actio arborum furtim cæſarum jure civili non habet locum, niſi arbor foret cæſa, cujus nomine ejusmodi herba venit ſaltem ex mente v. g. teſtatoris, eodem aliàs non comprehenſa, *v. l.* 55. §. 5. *ff. de legat.* 3.

## §. II.

CAuſa ex qua danda ſit actio furtim cæſarum, ſatis elucet ex ipſa e- 1
jus rubrica, nimirum furtiva arborum ſucciſio. Perſpiciendum 2
itaque quid ſit furtim cædere? Ut furtiva intelligatur ſucciſio, eoque nomine competat actio arborum furtim cæſarum, non præcise, ſicut in actione furti, requiritur animus furandi, ſed quoad effectum illius ſpecialis actionis, arbores quoque furtim cæſæ exiſtimantur, quæ ignorante domino celandiq; ejus causa clam eſſent cæſæ, utut non furandi & lucrefaciendi animo id factum, *v. l.* 7. *pr. &* §. 1. *ff. l.* 8. §. 1. *&* 2. *arbor. furt. cæſ.* Ex quo ſimul apparet, ad hanc actionem haud pertinere, 3
eâq; non vindicari violentam ſucciſionem, ſi quis per vim, ſciente domino, arborem cæcidiſſet, *l.* 8. §. 3. *d. tit. arb. furt. cæſ.* neque etiam 4
eam, quæ fit ſub obtentu juris à vicino, in cujus fundum arbor impendet, ceu cui incommodo aliud remedium poſitum, *v. l.* 6. §. 2. *ff. arb. furt. cæſ. add. ſupr. Claſſ.* 2. *Sect.* 3. §. 10. *& ſeq. Claſſ.* 3. *Sect.* 3. §. 4. *n.* 3.
Cædere autem arborem videtur, ad effectum prædictæ actionis, non 5

 modò

modò qui eam succidit, sed & qui ferit cædendi causâ, *l. 5. pr. ff. arb.*
6 *furt. cæs.* Item qui cingit seu deglabrat arborem, hoc est, qui eam glabram facit vel amputatis ramis, quod vocant das Baum-Dräuten/ Baum-Drehen/ Baum-Stäupen/ vel cortice abstracto, *d. l. 5. pr. arb. furt. cæs. Wesenb. π. eod. tit. num. 2. Calv. Lexic. voc. Cingere.* Porrò
7 qui subsecavit s. aliquo modo subsecuit arborem, *d. l. 5. pr.* ubi mens Pauli non est negare hanc actionem, si quis serrâ arborem secuisset, sed tantummodò ostendere differentiam inter illa verba, *cædere & secare*, quòd nimirum illud fiat ictibus & securi, hoc serrâ, *v. Gothofr. ad d. l. 5. Calvin. Lexic. jurid. voc. cædere & voc. secare. Jung. omninò l. 7.*
8 *§. 4. ff. arb. f. cæs.* Haud verò incidit in hanc actionem, qui radicitus arborem evulsit vel exstirpavit, *l. 7. §. 2. ff. arb. furt. cæs. add. §. 8. n. 4. & §. 21. hîc.*

## §. III.

1 COmpetit actio arborum furtim cæsarum non solùm domino, sed quoque ei qui saltem utile habet dominium, veluti Emphyteutæ, *l. 5. §. 3. ff. arb. furt. cæs.* Vasallo *v. Schnobel. disp. feud. XI. th. 7.* Non
2 verò usufructuario, *d. l. 5. §. 2. arb. furt. cæs.* neque mulieri, cui in sylva constitutum est dotalitium, *Möller. ad Const. Sax. 37.* neque etiam colono, conductori, creditori, aut similibus *v. Theodoric. Crim. c. 2. aph. 9. lit. e. Crus. de indic. delict. part. 3. c. 9. n. 13. Berlich. part. 5. conclus. 52. n. 34.* quibus tamen omnibus utilis arborum furtim cæsarum actio tribuenda, *arg. l. 22. ff. de aq. pluv. Struv. Synt. Civ. Ex. 48. th. 43. Schuz.*
3 *compend. Jur. Lauterbach. tit. arb. f. cæs.* Si plurium arbor succisa fuerit communis, quilibet in solidum habet actionem, sed si reus uni præsti-
4 terit, à cœteris liberatur *l. 6. §. 1. ff. arb. furt. cæs.* De cœtero hæc actio etiam datur hæredibus, *l. 7. §. 6. d. tit. arb. f. cæs.* & semel acquisita ac nata perdurat & institui potest, utut dominus fundi, ex quo arbor cæsa, eundem posteà vendidisset, ceu quia ratione rei quidem competit hæc actio, verùm ex delicto, quo cædens obligatur illi personæ, cui damnum intulit, *l. ult. ff. arb. furt. cæs. l. 11. §. 8. & seq. usq; ad fin. ff. quod vi a. clam. l. 56. ff. de O. & A. Struv. Synt. Civ. Ex. 48. th. 43.* Non obstat *l. 6. §. 4. ff. de aqua pluv.* ubi actio nondum nata est, aut certè cum effectu competere haud potuit, cùm aquæ pluviæ arcendæ actio respiciat damnum futurum *v. d. l. 6. §. 4. verb. damnum futurum*

conti-

*contineat.* neque descendat ex delicto, sicut actio arb. furtim cæsarum. Quod idem respondendum *ad. l.16. ff. de aq. pluv. l.13. §.12. ff. de act. empt. l.4. §.4. ff. de in diem addict. & l. 11. §.9. & seq. ff. quod vi aut clam.*

§. IV.

QUod dictum est usufructuario saltem utilem actionem arborum 1
furtim cæsarum posse competere, dubitationem videtur habere quoad arbores demortuas: Cùm enim hæ ad usufructuarium perti- 2
neant plenè *l.18. ff. de usufr. Jung. supr. Claß.4. Sect.5. §.6. n.6.* existimari posset, si quis arborem demortuam, quæ hactenus adhuc arbor est *v. §.1. n.8. hic.* furtim cædat, usufructuario etiam directam actionem arborum furtim cæsarum esse dandam, tanquam qui jam dominus arboris factus sit *d. l.18. ff. de usufr. junct. l.3. §.5. ff. arb. furt. cæs.* nisi ex eodem argumento potius contrarium inferre liceat hoc modo: U- 3
sufructuarius est dominus arboris demortuæ, *d. l.* 18. usufructuario nunquam ratione arborum furtim cæsarum competit actio directa, semper verò domino. E. arbor demortua quoad actionem arborum furtim cæsarum arbor non est *Gothofr. ad l.3. §5. ff. arb. f. cæs.* Sed utraq; hæc illatio fallit, neque ex præmissis, quarum major ubiq; vacil- 4
lat, evincitur. Aliud quippe est dominium arboris, aliud jus cædendi: Illud usufructuario non nisi reali perceptione, atque sic non nisi arboris succisione acquiritur *v. Claß.4. Sect.3. §.5. n.2.* ut frustranea de actione arborum furtim cæsarum sit quæstio, quando usufructuarius incisione jam dominus factus est, & alius arborem cæsam amplius furtim cædere nequit; Hoc, nimirum jus cædendi, usufructuario competit 5
pro arbitratu boni viri, quatenus ipse dominus & bonus paterfamiliâs cæderet, saltem sub eo modo cædendi, quo arbor ex radicibus renascatur; ultrà verò non aliter, nisi sub lege supplantationis, atq; ut in omni sylva, tam cædua quàm non cædua, proprietas servetur indeteriorata *conf. Claß.4. Sect.5. §.1. & seq.* Cùm verò arbor demortua non queat 6
eâ arte succidi ut renascatur, atq; ideò usufructuario in tali arbore demortua tunc demum jus cædendi sit quæsitum, quando in ejus locum aliam supplantavit, *v. Claß.4. Sect.5. §.6.* sponte sequitur, si id potiùs cædendi jus, quàm dominium, posteà interverteretur à furtim cædente, quòd eo nomine non directa arborum furtim cæsarum, sed benè ex æquo utilis actio competere queat illi qui non est dominus, sed cujus

 saltem,

ſaltem, ob jus cædendi jam quæſitum, interfuit, arborem ab alio non fuiſſe ſucciſam, ceu quæ, quamvis non amplius frugifera, adhuc combuſtionis vel alii uſui potuiſſet inſervire, ut ratione illius damni, quod per furtivam inciſionem infertur, quoad actionem, quâ illud reparatur, utique adhuc arbor habenda ſit.

§. V.

1 DAtur actio arb. furtim cæſarum non ſolum contra eum, qui ipſe cæcidit arborem, ſed etiam contra illum, qui cædere imperavit
2 ſervo aut libero homini, *l. 7. §. 4. ff. arb. furt. cæſ.* atque ſi plures ſint, qui cæciderint, cum ſingulis in ſolidum agi poteſt, ita ut dominus arboris cæſæ à ſingulis conſequatur ſolidum *l. 6. pr. ff. arb. furt. cæſ. Berlich.*
3 *part. 5. concluſ. 52. n. 36. & ſeq.* Sed hæredes non tenentur hac actione, ceu quæ pœnalis eſt *l. 7. §. 6. arb. f. cæſ*

§. VI.

1 COndemnatio ex hâc arborum furtim cæſarum actione fit in duplum ejus quod intereſt *l. 7. §. ult. ff. arb. furt. cæſ.* quod duplum non eſt mera pœna, ſed etiam damni æſtimationem continet, ut ideò hæc actio ſit mixta *l. 1. & 8. pr. ff. arb. furt. cæſ. Struv. Synt. Civ. Ex. 48. th. 45. add. Weſenb. π. arb. f. cæſ. n. 1. Hahn. & Malcomeſ. ad eund. d. tit. n. 4. & 5. Carpzov. pract. crim. p. 2. quæſt. 83. n. 2. Cruſ. de indic. delict.*
2 *p. 3. c. 9. n. 6.* Deducendum tamen ex eo duplo pretium arborum cæ-
3 ſarum, utpote quas dominus retinet *l. 8. pr. ff. arb. furt. cæſ.* Hinc ſi arbor nondum cæſa valeret decem, ligna autem ejusdem arboris inciſæ duo, deductis his duobus reliqua octo forent æſtimanda & duplicanda, adeoq; ſedecim ſolvenda *Berlich part. 5. concluſ. 52. n. 6. Brunne-*
4 *mann. ad d. l. 8 ff. arbor. furt. cæſ.* Sed quid ſi arbor eſſet gemina & ſupra terram junctura ejus emineret, num una illa arbor cenſenda erit in æſtimatione dupli & deductione pretii arboris? Quod affirmatur. Aſt ſi id, quâ jungeretur, non extaret, totidem arbores eſſe videntur,
5 quot ſpecies earum ſuprà terram ſunt *v. l. 10. ff. arb. furt. cæſ.* Quæ arboris junctura, ſive ſupra ſive infra terram, cùm haud obſcurè intelligatur de caſibus, ubi vel arbor, quæ videbatur ex una radice provenire, ſe ſtatim infra terram quaſi in binas arbores diffundit; vel ea, quæ jam ex una radice ſupra terram excreverat, nunc in duos quaſi ramos divi-

dividitur, conſequens erit, ut adhuc decidendi ſint caſus ubi arborum junctura aliis ſe habet modis. Nimirùm primò, quando ex duabus 6
ſeparatis radicibus duæ ſeparatæ arbores diverſi generis eſſent enatæ, quarum una alteri ſupra terram tantoperè implicaretur, & ambæ ſe invicem quaſi maritarent, ut etiam quidam ramorum alterius ſtirpem premerent & increſcendo absque ulla ſui generis immutatione transirent, qualem fagum quercui proximè vicinæ ita intortum conſpicere licet in ſylva diſtrictus Swalbacenſis haud procul ab illo fonte, quem vocant den Stock-Brunnen. Nullus hæreo decidere duas ſeparatas has eſſe arbores, cujus utriusq; tam ſtirpes quàm rami in ſua extrinſeca figura à ſe invicem benè cognoſcuntur: Nec quicquam in contrarium me flectere ſino illud nutrimentum, quod forſitan ramo fagi ex ſucco quercus parciſſimè poſſet influere, cui iſte ramus incremento ſuo intextus eſt. Facilè enim cadit hæc objectio ex ea quæ ſupra *Claſſ.* 3. *Sect.* 3. § 4 *num.* 2. data eſt doctrina. Major, ſecundò, me manet dif- 7
ficultas in caſu, quando ex duabus à ſe invicem ſeparatis radicibus duæ ſeparatæ arbores, unius tamen generis, jam aliquot ulnarum longitudine ſuprà terram excreviſſent, altera verò in alterius ſtirpem increſcendo ſuper juncturâ quaſi penitùs abſorberetur: vel quando nova ex ſeparata radice ſupra terram in prædictâ longitudine elata planta in vicinæ arboris ſtirpem ſe flectendo ita demitteret, ut eidem penitùs implantata videatur, nec vel ulli de eâdem rami, nec ſupra juncturam amplius duæ ſtirpes appareant, quale arboris monſtrum, ſi ita loqui decet, in quâdam ſylvâ non procul ab urbe Braubach prope novam quandam villam juxta viam regiam animadvertere in itinere contigit, quando in anno 1696. ex eâ urbe Gieſſam repeterem. Non abs re hîc quæſiverit quis, num duæ quidem arbores, at altera, quæ congruâ longitudine & craſſitudine deſtituta, omnibusq; ramis nuda eſſet, minoris pretii cenſenda? an verò æquitatis cujusdam intuitu ambæ pro unâ arbore reputandæ ſint? Forſitan id arbitrio judicis relinquendum erit, prout ea, quæ alteri arbori implicata fuit, planta arborve, ſecundùm ſuam longitudinem ac craſſitudinem, plus vel minus quiret æſtimari.

## §. VII.

Locum habet actio arborum furtim cæſarum, ut jam ſuprà moni- 1
tum, ſive animo furandi & lucrefaciendi, ſive absque eo arbores

2 clam essent cæsæ *v. §. 2. h. nr Sect.* At propter incisas arbores adhuc aliæ præsto sunt actiones & remedia prædictæ speciali actioni qua-
3 si affinia. Ita ex L. XII. tabularum cæsor tenebatur in singulas arbores luere viginti quinque asses æris, *v. Sect. præced. 17. §. 2. n. 4. add. Crus. de indic. delict. p. 3. c. 9. n. 1. Meurer.* Jagt-und Forst-Recht *part. 7. in extract. reg const. ex Claudio Mallevillæo. art. 61 pag 211. Berlich. part. 5.*
4 *conclus. 52. n 2. & 12.* Eodem tempore cæsores arborum, maximè vitium, etiam tanquam latrones & grassatores publicos, fuisse ultimo supplicio affectos arguere videtur *l. 2. ff. arb. furt. cæs. ejusq; rubrica seu inscriptio.* si non eâ lege saltem significare voluerit legislator, eos qui tales arbores vitesq; cæciderint, posse criminaliter puniri, non quòd eadem pœna, quæ latronum sit, sed solummodò similitudo inter delinquentes *Brunnemann. ad l. 2 ff. arb. furt cæs.* aut nisi latrocinii pœna non ubique, si non homo enecetur, habeatur capitalis, verùm quandoque arbitraria, *velut etiam ob arbores cæsas ex Harmenopulo & Paulo refert Gothofr. ad d. l. 2 de amputatione manus, damnatione ad opus publicum, & relegatione. conf. l. 16. §. 9. ff de pæn.*

## §. VIII.

1 AD affinia actionis arborum furtim cæsarum spectat porrò interdictum quod vi aut clam, & L. Aquiliæ actio, quod quævе locum invenit non solùm, si arbor esset cæsa, cincta, vel deglabrata, sed propter quamlibet turbationem, & propter omne damnum in arboribus, etiam evulsione, eradicatione, exustione, aliâve corruptione datum: saltem tamen cum hac distinctione, quòd interdictum duntaxat obtineat, ubi quid factum circa arbores solo cohærentes; de cœtero verò indifferenter utrumq; remedium sibi vendicet locum, sive quis tale factum patraverit per vim sciente domino, sive furtim eodem ignorante, ad contumeliam aut damni dandi causâ, modò non animo furandi, ceu quo casu, secutâ ablatione, danda foret actio furti *conf. l. 1. l 5 §. 1. l. 7. §. 2. ff. arbor. furt. cæs. junct. §. 13. Inst. de L. Aquil. & l. 1. C. eodem. l. 7. §. 5. l. 9 pr. l. 13. §. ult. ff. l. 11. §. 3. ff. quod vi aut clam. Besold. part. 1. Consil. 16. n. 68. 69 70. Hahn.* vom Erb-Meyer-Recht. *p. 2. c. 21.*
2 *n. 56.* Et quidem si per vim sciente domino id delicti commissum, actio quoque vi raptorum bonorum, aut lex Julia de vi publica & privata potest competere *v. Gothofr. ad l. 7. in f. ff. arb. furt. cæs.* sicut & eo casu

caſu actio injuriarum, quando tale factum tenderet ad contumeliam arboris domini. In ſpecie ratione incenſionis & exuſtionis ſylvarum, 3
prout dolo, vi, aut culpâ, paucæ vel plures, frugiferæ vel infrugiferæ arbores ſunt exuſtæ, tenetur delinquens de incendio, vi publica aut privata, injuriarum, interdicto quod vi aut clam, L. Aquiliâ, itemve actione ſpeciali ex contractu &c. *v. l. 16. §. 9. l. 28. § 12 ff. de pœn. l. 1. pr. l. 10. ff. ad L. Cornel. de ſicar. l. ult. §. 1. l. pen. l. 9. ff. de incend. l. 5. pr. l. 3. §. 3. 5. & 6. ff. de vi publ. l. 9. §. ult. junct. l. 10. ff. quod vi aut clam. l. 27 § 7. & ſeq. l. 30. §. 3 ff. l. 1. & 2. C. de L. Aquil. jung. Exod. c. 22. v. 6. l. 11. ff. de peric. & commod. rei vend. l. 30. §. 4. ff. locat. add. infr. §. 16. n. 7. & §. 17. n. 4. 8. 9. hic.* Actio autem furti vel vi raptorum bonorum hoc 4
caſu, ubi arbores penitus forent exuſtæ, ſuum perdit officium, cùm non poſſit lucrari arbores, qui eas exurit, niſi dixeris, ſuccendentem ſylvas aut arbuſta eâ mente, ut exeuntium ad delenda incendia domos ac vicina prædia queat deprædari, de furto aut vi raptorum bonorum teneri *l. 1. §. 2. l. 5. ff. de incend.* Utique, aſt ratione rerum ſubtractarum, non propter incenſas arbores, quarum nomine alia media jam monſtrata ſunt, etiamſi poſteà contingat ut pluribus delictis concurrentibus in executione pœnæ alia aliam conſumat, de qua re prolixiùs agere non eſt mei inſtituti: Cœterum civiles actiones, quibus ſuccen- 5
ſarum arborum æſtimatio petitur, partium conventione, quò minùs inſtituantur, licitè tolli queunt *l. 7. § 13. ff. de pact.*

## §. IX.

PRædicta de actione L. Aquiliæ & interdicto quod vi aut clam ob- 1
tinent, quando ex ſylva cædua immatura, aut matura incidua, arbores fuerint cæſæ, vel ex cædua quidem matura, at eo modo, ut ſylvæ dominus eſſet damno affectus, quantumvis nulla ligna ſurrepta, propter quæ aliàs daretur actio furti *Brunnemann. ad l. 1. C. de L. Aquil.*
Eadem proinde ſervanda ſunt, ſi ex ſylva cædua matura arbores ad in- 2
juriam domini, vel damnum dandi causâ, fuiſſent deuſtæ: Itemque L. Aquiliâ tenetur is, qui vineas crudas vel ſegetem immaturam deſecuit, aut olivam immaturam decerpſit, vel maturam quidem, ſed damni inferendi gratiâ, veluti uvas maturas in terram, ut effunderentur, projiciendo *v. l. 27. §. 25. & 26. ff. ad L. Aquil.* E contrario ab omni 3
actione, (quatenus ea vel pœnam vel damni reſarcitionem, nec ſaltem

in interdicto quod vi aut clam turbationem possessionis respicit) immunis est, qui ex sylva cædua matura taliter cæcidit, ut dominus nullum inde incurrat damnum, veluti si salictum maturum ita, ne stirpes læderentur, cæcidisset, ut renascatur *d. l. 27. §. 27. ad L. Aquil. l. 18. pr. ff. quod vi aut clam. Bald. vol. 5. consil. 436.* ceu quo ipso salicti dominus potius afficeretur commodo, cui impensæ & labores cædendi videntur donari, quiq; aliàs suis impensis salictum resecare, aut sylvam maturam cædere habuisset opus *d. l. 27. §. 25. ff. ad L. Aquil.*

## §. X.

1 INsuper laudata remedia legis Aquiliæ & interdicti quod vi aut clam proficiunt iis, quibus actio furtim cæsarum directa non poterat competere, veluti usufructuario *v. l. 13. pr. l. 16. §. 1. ff. quod vi aut clam.* etiam contra ipsum proprietarium *d. l. 13. pr. junct. Claß. 4. Sect. 6. §. 4.*
2 *supr.* Colono, quantumvis filiofamilias *l. 11. §. 12. l. 19. ff. quod vi*
3 *aut clam.* Ei, cui aliquod jus lignandi vel cædendi concessum, contra eum, qui ex eodem fundo, vel easdem arbores, vi aut clam cædit, maximè si jus cædendi contractu emptionis vel simili esset quæsitum,
4 *d. l. 13. §. 4. quod vi aut clam.* Socio contra socium ex fundo communi cædentem *d. l. 13. §. 3.* scilicet respectu partis ob quam interest arborem non fuisse cæsam *d. l. 13. §. 3. ff. quod vi aut clam.* Eoque nomine etiam locum inveniunt interdicta possessoria de turbata possessione *Cost. de quot. & rat. quæst. 46. n. 12.* Item judicium communi dividundo *l. 8. §. 2. ff. commun. divid.* actio pro socio, nec non aliquando actio furti, si furandi & lucrefaciendi animo arbor communis à socio esset cæsa & ablata *l. 45. ff. pro soc. l. 25. §. 2. l. 45. ff. de furt. junct. l. 8. §. 2. ff. arb. furt. cæs. Wesenbec. consil. 251. n. 121. & seq. v. tamen Cost. d.*
5 *num. 12.* Et quidem tantoperè socius socio ex hac causa obligatur, ut quamvis ipse non succidisset, si tamen ob suam culpam tale quid ab alio foret factum, ipse teneatur, nec non communi dividundo judicio subjiciatur, ob cujus contumaciam motu & indignatione judicis arbusta communia fuêre succisa *l. 20. ff. commun. divid. add. §. seq. hic num. 3.*
6 His usufructuariis, colonis, jurium lignandi vel cædendi dominis &c. etiam accensendi sunt omnes alii, quorum quoquo modo interest, arbores non fuisse incisas, exustas aut alio modo corruptas, quales v. gr. sunt venationum aut decimarum domini *v. Amendol. not. ad Franchis*

*decis.*

*deciſ.*103.*n.*8. *add. ſupr.h. Claſ.*4 *Sect.*16.§.1. *& ſeq.* Item illi qui litem ſuper arboribus moverunt, easq; in cauſa litigioſi conſtituerunt *l.* 13. §.*ult. ff. quod vi aut clam, ubi ſi colonus arborem, de qua controverſia eſt, ſuccidit, ſi quidem juſſu domini id factum, ambo tenentur interdicto quod vi aut clam, non ſolùm ad præſtandam patientiam, ſed & ut impenſam ad reſtituendum præbeant; ſin injuſſu domini, colonus quidem & patientiam & impenſam, dominus verò nil amplius quàm patientiam præſtare cogitur.*

## §. XI.

PRæter recenſitas actiones, interdum ob arbores cæſas etiam ſpecialis ex contractu actio poteſt competere, veluti contra emphyteutam, ut jure ſuo cadat & expellatur *v. Theodoric. crim. c.*2. *aphor.*9. *lit. e. n.*18. Ita etiam cum colono arbores indebitè cædente, cingente, ſecante, urente, ex locato agitur *l.*9. *ff. arb. furt. caſ. l.*25.§.5.*ff. locat.* ſive ipſe cæciderit, ſive ob inimicitiam aliamve ſuam cauſam & culpam alius *l.*25.§.4.*ff. locat. add.* §.*præced. hîc n.*5. maximè ſi in lege locationis fuiſſet expreſſum, ne redemptor e.g. ſylvam cæderet, cingeret, deureret, aut quem cædere, cingere, urere ſineret, & vel ipſe nihilominus tale quid feciſſet, vel ſuâ patientiâ, negligentiâ, aut culpâ alius *l.*29. *ff. locat.* Et quidem conductor fundi fiſcalis etiam in quadruplum ob cæſas arbores conveniri poteſt *l* 45. §.13. *ff. de jur. fiſc.*

(Margin numbers: 1 beside line 1; 2 beside "lit. e. n.18" line; 3 beside "ipſe cæciderit" line; 4 beside "lius l.25" line; 5 beside "locat. Et quidem" line.)

## §. XII.

AD affinia actionis arborum furtim cæſarum ſpectat ulteriùs noxale judicium contra dominum ſervi, ſi hic injuſſu domini, voluntate ſuâ, arbores cæcidiſſet *l.* 7. §.5. *ff. arb. furt. cæſ.* Haud verò, ſi plures ſervi unius domini tale quid patraſſent, dominus gaudet beneficio, ſibi in cauſa furti à familia commiſſi conceſſo, niſi furandi animo inciſio eſſet facta *Struv. Synt. Civ. Ex.*48. *th.*38. *verſ. Aſt in damno dato.* quia extra hunc caſum furti, eadem cauſa eſt actionis arborum furtim cæſarum, quæ L. Aquiliæ *l.*5. §.1. *ff arb. furt. cæſ. add. ſupr.* §.2. *hîc.* in qua id beneficium non habet locum. Num verò prædictæ actiones arborum furtim cæſarum, legis Aquiliæ, interdictum quod vi aut clam, aut ſi alicubi in cæſores lignorum peculiaria pœnalia extarent ſtatuta, etiam hæc in quoscunq; alios laboratores quos quis ad incidendum ligna conduxit, queant extendi & quatenus: Item quousq;

tunc is, qui eos conduxit, teneatur, satis doctè demonstravit Bald. *vol. 5. consil.* 436. Jung. Stamm. *de servitut. personal. lib.* 2. *cap.* 19.

## §. XIII.

1 IN omnibus, quos ante recensui, casibus, si animus arbores furandi & lucrefaciendi deprehendatur, etiam actio furti, condictio furtiva, & ad exhibendum actio, inveniunt locum, non quidem propter factum succisionis arborum, sed propter ablationem lignorum cæsorum, *l.* 7. §. 1. *l.* 8. §. 2. *ff. arbor. furt. cæs. l.* 25. *pr. &* §. 2. *ff. de furt. l.* 7. §. 5. *ff. quod vi aut clam. l.* 38. *ff. &* §. 7. *Instit. de usucap. Hahn.* vom Erbmeyers-
2 Recht *p.* 2. *c.* 21. *n.* 56. *jung. supr. Class.* 4 *Sect.* 3. §. 6. *n.* 2. Qui animus lucrandi cùm cesset in eo, qui arbores exurit, cessant quoque eo nomine hæc remedia *v. supr.* §. 8. *n.* 4. *hic.*

## §. XIV.

1 IS, quem hactenus docui, concursus plurium actionum intelligendus duntaxat quoad competentiam, non etiam, ut ex omnibus iis & sin-
2 gulis facienda sit condemnatio & adjudicatio. Quantum enim ad hanc attinet, actor una actione debet esse contentus, aut saltem ex alia
3 ulterius consequi, in quo hæc est plenior. E. gr. si factum cæsionis arborum foret qualificatum, ut ex ea causa interdictum quod vi aut clam, actio L. Aquiliæ, & actio arb. furtim cæsarum, haberet locum *v.* §. 2. 8. 9. *hic.* tunc quidem L. Aquiliæ actio absorberet interdictum quod vi aut clam, sed remaneret actio arborum furtim cæsarum, in duplum ejus, quod interest, competentis *v.* §. 6 *hic.* & condemnatio fieret in residuum, quod actor Aquiliâ nondum consecutus est *l.* 1. *&* 11. *ff. arb. furt. cæs. Berlich. part.* 5. *conclus.* 52. *n.* 3. *add. Wesenb. Carpzov. Hahn.*
4 *Malcomes. & Crus. loc. cit. supr.* §. 6. *num.* 1. Similiter quando juxta actionem arborum furtim cæsarum vel aliam posset quoque competere actio ex locato, una alteram demit, nisi quoad id, in quo excurrit *v. l.* 9. *ff. arb. furt. cæs. l.* 25. §. 5. ff. *locat. junct. arg. l.* 1. *&* 11. *arb. furt. cæs.*
5 Si verò reus, incisionis vel damnificationis arborum inculpatus & vel hac vel illa actione conventus, jurâsset super negatione facti, nimirum se non cæcidisse arbores, tunc utique, sublatâ ipsâ cujuscunq; actionis causâ, se per exceptionem jurisjurandi posset tueri, ubi denuò ex eadem causa & per aliam actionem, ad judicium traheretur, exemplo

ejus, qui ex locato conventus juravit se non succidisse arbores, & postea exceptione jurisjurandi ubiq; tutus est, sive ex L. Aquiliâ, sive interdicto quod vi aut clam, sive ex L. XII. tab. arborum furtim cæsarum actione, conveniatur *l.* 28. §.6. ff. *de jurejur. add. Clas.* 6. *Sect.* 1. §. 8. *n.* 4.

## §. XV.

Adhuc iis, quæ propter succisionem & damnificationem arborum enumeratæ sunt, actionibus & remediis, illud obiter adjiciendum, quòd dominus arborum tali facto in iisdem admisso, simul in possessione fundi, in quo sunt arbores, videatur esse turbatus, ideoque ipsi agere jus sit interdictis possessoriis de turbata possessione fundi *v. Mascard. de probat. conclus.* 1397. *n.* 75. *Bald. vol.* 5. *consil* 436. *Cost. de quot. & rat. quæst.* 46. *n.* 12. *Post. de manuten. poss. summar. Obs.* 41. *n.* 7. 1

## §. XVI.

HActenus dictum de actionibus & remediis contra furtivam arborum succisionem aliamve damnificationem jure Romano proditis. Quia verò, quæ principaliter in hanc rem concepta erat actio arborum furtim cæsarum, hodie non per omnia usu servatur, nisi quod alicubi ad ejus imitationem reperiantur peculiares constitutiones, operæ pretium erit perscrutari, quomodo hodiernis temporibus ei malo sit occursum, & quàm variè pro diversitate Provinciarum procedatur contra eos, qui furtim aut p[illegible] arbores cædunt vel corrumpunt. Ordinatio criminalis Imperatoris Caroli V. in eum qui in alterius sylva vel arboreto clam arbores cædit, jubet pro more & consuetudine cujusq; regionis animadvertere, exasperatâ saltem pro arbitrio & consilio prudentiorum pœnâ, si quis inconsueto & lunæ minus convenienti, vel prohibito tempore, veluti noctu aut die feriato, alienas arbores dolose succidisset, *v. Ordin. crim. art.* 168. *Brunnemann. in append. ad tit.* ff. *arb. furt. cæs. n.* 22. Idem quoq; vult ordinatio criminalis Hassiaca *fol* 24. Et quamvis ex antiquâ Mauritii Hassiæ Landgravii constitutione de anno 1593. quodammodò ad imitationem Legis XII. tab. emendatio damni in duplo unà cum pœna dependenda sit, tamen novioribus temporibus duntaxat præstatur simplum damni & pro commodo fisci pœna in cædentem statuitur pecuniaria, vel jam lege provinciali determinata, vel ex arbitrio præfectorum sylvæ: Quò 1 2 3

faciunt Ordinationis Marburgenſis, quæ Claſſ. 2. Sect. 2. §. 4. allegatur, articuli ſequentes: veluti art. 20. Welcher ſich gelüſten läſſet und einen Eichen-Stamm ohne Erlaubnuß hauet / und denſelben in ſeinen Nutzen wendet / der ſoll erſtlich denſelben bezahlen / was er werth iſt / und hernach zwey Gülden zu Straff geben. Artic. 21. Deßgleichen ſo einer einen Büchen-Stam̃ ohne Vorwiſſen hauet / ſoll gleicher geſtalt den Stam̃ was er werth iſt / bezahlen / und darnach mit ein Gülden verbüſſen. Artic. 22. Welcher ein Eichen-Heiſter oder ein Büchen-Reidel ohne Vorwiſſen hauet / der ſoll ſo offt er gefunden / von dem Eichen ein Gülden und vom Büchen ein Gülden zu Straff geben / und gleichfals / was ſie werth / bezahlen. Artic. 23. Welcher auff die Bäume ſteiget / denſelben Stümpffe und Aeſte abhauet / ſo offt derſelbe befunden / ſoll er deßwegen ein Gülden zu Straff geben. Art. 24. Welcher ein Eichen- oder Büchen-Reidel zu Latten-Stangen ohne Vorwiſſen hauet / der ſoll die Eiche mit neun albus und die Büche mit ſechs und ein halben albus verbüſſen. Artic. 25. Welcher ein Bind Reidel hauet / ſoll denſelben mit ſechs und ein halben albus verbüſſen. Artic. 26. Welcher ein Gebund Reiff- oder Hopffen-Stangen ohne Vorwiſſen hauet / der ſoll dieſelbige zuforderſt bezahlen und mit neun albus verbüſſen. Artic. 27. Welcher ein Gebund Zäun- Wand- oder Pferch-Gärten ohne Vorwiſſen hauet / derſelbe ſoll zuforderſt dieſelbe bezahlen und mit neun albus büſſen. Alia ſimilia delicta arbitrio Præfectorum punienda committuntur in fin. d. ordinationis: Was ſonſt vor Frevel geſchehen in Wald-Sachen / auch auſſerhalb dieſer Ordnung iſt / ſollen dieſelben jederzeit in Erhebung Forſt-Gelds / dem Ober-Forſtmeiſter angezeigt werden / ſollen dieſelbe alßdann / geſtalten Sachen nach / nach
5 der Gebühr geſtrafft werden. Conf. etiam noviſſ. Caroli, Haſſiæ Landgravii, ordinationem foreſtalem de anno 1683. quâ modò dictæ pœnarum determinationes quadantenus exacerbatæ ſunt, veluti vor einen gehauenen Eichen-Stam̃ drey Gülden / vor ein Balcken drey Gülden / vor einen Sparren ein Gülden / vor ein Buch-Baum ſo Werck-Holtz giebt vier Gülden / vor einen ſo Achſen giebt zwey Gülden ꝛc. ſicut & eâdem ordinatione deglabratio arborum, quæ amputatis ramis fieri ſolet, das Baum-Dräuten / Baum-Drehen /

Baum-

Baum-Stäupen/ sub severiori pœna pecuniariâ, carcerisve, est prohibita, quàm ipsa arborum incisio. Quare verò in terris Hassiacis 6
propter arborum furtivam succisionem vel aliam damnificationem non facilè procedatur ultrà pœnam pecuniariam, causa forsitan & ratio esse potest quod Hassiæ regio lignis valdè abundet *v. supr. præloq. ad lector. num.* 3. quo abundantiæ casu ad mortis pœnam haud unquam, nisi ex gravissimis circumstantiis, deveniendum, imò aliquando delictum condonandum & communi dicterio locum relinquendum esse volunt, Wer haugt/ der rufft: Item, Den Edel-Leuten ist Wildpret/den Bauren Holtz zu stehlen erlaubt. *v. Noe Meurer.* Jagt- und Forst-Recht *part.* 2. *Tit.* Ob der Forst-oder Eigenthums-Herr mehr. 2c. §. So viel aber die Straff deren so Holtz stehlen 2c. *pag.* 29. *jung. id. part.* 1. *pag.* 2. *&* 3. *tit.* Daß keiner ohne Wissen oder Erlaubniß in Wäldern oder in Höltzern hauen solle. *tit.* Von Straff deren/so bezeichnete Bäume abhauen oder beschädigen. *Jung. Class* 4. *Sect.* 7. §. 7. *n.* 2. *&* 3. Quamvis enim hodie etiam in Hassia magna de- 7
prehendatur lignorum penuria, maximè eorum, quæ ædificiis idoneam præbere possint materiam, ea tamen videtur ex neglectu plantationis, itemve ordinatæ succisionis eorum, qui jus cædendi habent, potissimùm descendere, adeoq; aliis mediis avertenda esse, de quibus jam suprà passim docui. Quid in specie Hassiacis ordinationibus cautum 8
sit contra incensores sylvarum, transcribere non supervacaneum duxi laborem. Ordinatio novissima Caroli, Hassiæ Landgravii, sonat: Wer mit altem Graß oder Heyden-Anstecken den Wäldern Schaden zufügt/solcher soll mit fünff Gülden/ oder da der Schade grösser/nach desselben Außweisung ferners gestrafft und zu Erstattung des Schadens/ auch die durch den Brand beschädigte Bäume abzuhauen und aufzuräumen/ oder etliche Aecker junge Eich-Bäume außzuschneiteln/ oder da deren an denen Orten keine vorhanden/ander schlecht Holtz/ als Bircken/Erlen/und dergleichen Holtz/ da es dicke stehet/ damit ander Holtz wachsen und auffkommen könne/ abzuhauen angehalten/ und solch Holtz entweder zu vorfallenden Fürsten-Lägern/ oder zu Behuff unserer Vorwercken gebraucht/ oder den Unterthanen umb gebührlichen Forst/ so aber umb des Hauer-Lohns willen etwas höher zu setzen wäre/ uberlassen/ und der ver-

braunte Ort/biß er wieder etwas erwachsen/ in Gehäge gelegt wer-
9 den. Multò severiorem pœnam huic tunc temporis crescenti delicto jam ante posuit p.m. Georgius, Hassiæ Landgravius in sequenti edicto: Von GOttes Gnaden Wir Görg/ Land-Graff zu Hessen/ Graff zu Catzenelnbogen / Dietz/ Zigenhain / Nidda/ Schauenburg/ Ysenburg / und Büdingen rc. fügen hiermit allen Unsern Ambt-Leuten/ Rentmeistern/ Kellern/ Cent-Graffen/ Schultheissen/ Burgemeistern/ Räthen / Gerichten / und Gemeinden / Cent- und andern Unsern Unterthanen und Männiglichen hiermit zu wissen/ und ist leyder zum theil schon mehr als zu viel bekandt / welcher gestalt Uns vielfältig zu Unserer höchsten Mißfälligkeit vorkommen/ Wir auch zu Unserem nicht geringen Schaden und Ungemach selbsten betrüblich sehen müssen/ daß hin und wieder in Unserm Fürstenthum / Graff- und Herrschafften / theils aus lauterer Fahrlässigkeit/ theils aber aus vorsetzlicher vermessener Boßheit / durch hochstraffbahres Heyden- Wiesen- und Rohr- Abbrennen / auch muthwillige Einlegung des Feuers in hohle Bäume / und sonst / solcher Brand-Schade erfolget/ daß das Feuer überhand genommen / und verschiedene ansehnliche herrliche und schöne Wälde angestecket/ und dardurch so wol Uns selbsten als etlichen Unseren Gemeinden vor Uns und Unsere Nachkommene in viel tausend Reichs-Thaler werth Schaden zugefügt / ja gar zuweilen Flecken und Dorffschafften angesteckt und theils erbärmlich gar abgebraunt / und in die Asche gelegt worden/ und ob Wir schon solches Unwesen so wol durch Unsere ernste rescripta, als auch durch Unsere zu den Centhen in dieser Unser Ober-Graffschafft Catzenelnbogen deputirte Commissarios, wie auch sonst anderswo bey den Ungebotten noch alle Jahr bey hoher Straff verbieten lassen / daß doch solch Unser Gebott verächtlich in Wind geschlagen / mit dem schädlichen Brennen immerfort continuirt/ unsäglicher Schaden dardurch verursacht/ und dennoch die muthwillige und boßhaffte rechte Thäter ehe verdauckelt und verschwiegen / als Uns oder den Unserigen offenbahret worden. Damit nun solchen bösen / schnöden und schädlichen Händeln/ auch höchst-schädlichen grund-verderblichen Verbrechungen mit sonderbahrem Nachdruck gesteuret werde/ gestalt nach Erforderung der

Rech-

Rechten viel Ubelthäter gar am Leben gestrafft werden / welche bey weitem solchen grossen Schaden / als dieser ist / ja nicht den hunderten Theil dessen / angericht haben; So verordnen und befehlen Wir hiermit in gnädigstem Ernst / daß von nun an jedermänniglich in Unserm Fürstenthum / Landen / und Gebiet / er seye auch wer er wolle / solcher Ansteckung der Wälden / und was darzu Ursach giebt / bey Vermeidung Unserer höchsten Ungnad und exemplarischer Bestraffung / an Leib / Ehr und Gut / auch nach Befindung am Leben / sich allerdings enthalten / auch darzu weder Anlaß oder Vorschub thun / noch / da wider all Unser bessers Versehen und ernstes Gebot dergleichen dennoch geschehen / solches oder den Thäter verschweigen / sondern vielmehr dahin sehen sollen / daß der Thäter so bald zu gefänglichen Hafften gebracht / und mit bewährter Manschafft anhero / oder respectivè in Unsere Vestung Giessen und verwahrte Ambt-Häuser geführt werden: Mit der Vergewisserung / daß sonsten / wann künfftig Waldungen und Gehöltz angesteckt werden und Brand-Schaden geschiehet / wofern der Thäter nicht so bald außgeforscht / sondern derselbe wie bißhero vielfältig geschehen / verschwiegen würde / die gantze Gemeind in deren Gemarckung sonst das angezündete stück Walds gelegen ist / selbst darvor stehen und ohnfehlbar gewärtig seyn soll / daß von Uns sie solches Schadens wegen / und daß sie denselben weder verhütet noch den Thäter angezeigt haben / mit exemplarischer ernster Straff dergestalt und so lang / biß sie den rechten Thäter namhafft mache / angesehen werden solle / damit sich auch andere daran bespiegeln / und dergleichen Muthwill / Boßheit und respective unverantwortliche Fahrlässigkeit hinfüro umb so viel desto mehr verhütet bleiben möge. Wornach sich Männiglich zu achten und vor Unglück zu hüten. Urkundlich &c.

*Jung. etiam Ordinat. forestal. Lüneburg. de anno* 1678. *cap.* 2. §. 2. 5. 6. 7. *itemve ibid.* §. 1. *de pœna eorum qui arbores deglabrant.*

## §. XVII.

MEmorabilis & valde miranda lex est, quam domini illius circuli 1
quem vocant die Homberger Marck in der Höhe / ex unanimi
consensu & antiquæ consuetudinis approbatione die 14 Julii 1484.
promulgârunt. Solent equidem illi, qui tunc temporis fuêre Co- 2
mites

mites de Hanau, de Solms, Domini de Königstein & Epstein, Nobiles de Reiffenberg, Civitas Imperialis Francofurtum ad Mœnum, & alii, ex directione & convocatione des Obersten Wald-Bottens/ (quod directorium ubiq; possessori arcis & urbis Homberg relictum est, hodieq; ad Landgravios Hassiæ, lineæ Darmstadiensis, pertinet) singulis annis certo die & loco, nemlich außwendig Ober-Ursel auff der Aue/ vel ipsimet vel per suos ablegatos aut deputatos Consiliarios & Præfectos, unà cum subditis, certorum Jurium seu usuum in illâ communione dominis, convenire, tum judicaturi secundùm statuta causas priore anno subortas, necdum à Directore decisas sed huic judicio reservatas; quùm laturi in posterum annum, pro conservatione sylvarum, finium, jurisdictionis, Regalium, aliorumve jurium, novas leges, vel etiam ex ductu & testimonio seniorum, qui veterum consue-
3 tudinum essent periti, antiquas restituturi & confirmaturi. Hunc conventum, hocq; judicium, solenni quâdam usitatâ formulâ inchoari ac constitui solitum, vocitant das Märcker-Geding/ ejusq; ab antiquis temporibus observatas consuetudines prædicti domini curarunt per duos Notarios publicos conscribi, ac publico instrumento comprehendi, quod postmodum in anno 1616. planè typis fuit excusum.
4 In eo Instrumento inter alias, quas nunc omitto, leges hanc quoque crudelem & sanguinolentam in corruptores arborum reperiri licet, dignam quæ sub examen revocetur! Verba ejus sunt: Item, Es soll
„ Niemand Bäume in der Marck schälen/ wer das thät/ dem soll
„ man sein Nabel aus seinem Bauch schneiden/ und ihn mit demsel-
„ ben an den Baum naihlen/ und denselben Baumscheler umb den
„ Baum führen/ so lang biß ihme sein Gedärm alle aus dem Bauch
5 gewonnen seynd. Huic porrò legi subjiciuntur aliæ quædam in pœnam eorum, qui arbores malitiosè cædunt, cingunt, deurunt, aut integras sylvas incendunt, quæ ita habent: Item, Wer ein Eich-Baum abhauet/ trauwet/ oder brennet/ der ist dem Märckermeister mit xv. Thornus zu Buß verfallen. Item, die Dorff sollen die Marck-Wälde verhüten/ und wem das geboten wäre und nicht thäte/ wäre der Marck verfallen/ und ob der Wald zu brennen angieng/ sollen ihn
„ die von Ursel löschen. Und ob der Wald von jemand freventlich
„ angestöcket würde/ dem sol man Hände und Füsse binden/ und zu
„ dreyenmalen in das grössest und dickest Feuer werffen/ komt er dann

darauß/

darauß/ so ist der Frevel gebüst. Addi poterunt etiam quædam antecedentes constitutiones, veluti: Hauet jemand und thut Schaden 6
in der gebickten Häge auff der Strasse und wird gerügt/ der ist dem Wald-Botten mit zehen Gülden zu pœn verfallen / und soll ein Wald-Bott auch selbst kein Schaden darin thun / wo er aber das thät/ soll er dem Landmann büssen. Item, Hauet jemand / und thut Schaden in der neuen Häge / der ist den Märcker-Meistern mit xv. Tornus zu Buß verfallen/ darbey soll sie der Wald-Bott handhaben/ schauren und schirmen. Ob es aber von einem Wald-Bott oder Märcker-Meister überfahren würde / so soll der Märcker oder Landmann / ob er darnach auch überführe/ nicht büssen. Item, wird ein Außmärcker in der Marck/ die zu beschädigen/ oder der sich zu gebrauchen/ funden und begriffen / den soll man mit dem Leib und mit seiner Haab gen Homberg ein Wald-Botten überantworten/ zu straffen nach des Wald-Botten Willen und Gefallen/ (ihn doch nicht tödten oder lähmen) daran gebührt den Märckern oder Landmann Wagen und Pferden / und von denselben Wagen und Pferden den Märcker-Meistern achthalben Schilling / und den Förstern das ander Geschirr. Haud absimilem constitutionem observavi ex or- 7
dinatione derer Märcker des Eichel-Bergs / cujus sylvæ commune dominium & usum habent pagi & villæ Leutzenhain/ Ober Seelbach/ auff dieser Seiten der Bach Fritzis-Mühl/ Oberjosbach/ Elholden/ auff dieser Seiten der Bach Niederjoßbach / der Hoff zu Heusfels. Director judicii eo nomine habendi est Comes Nassoviæ Itsteinensis, qui & ideò in certam partem communis usus recipitur. Verba autem constitutionis in passu concernente, qui incipit: Ferner weist der Märcker/ daß man keine Kohl-Grube/ rc. sunt hæc: Keine stehende Bäume schälen/ und wo der begriffen wird / der einen stehenden Baum schälet / dem wäre Gnad nützer dann Recht / und wann man deme soll Recht thun / soll man ihme seinen Nabel bey seinem Bauch auffschneiden/ und ein Darm daraus thun / denselbigen nageln an den Stam/ und mit der Person herumbgehen/ so lang er ein Darm in seinem Leib hat / darumb wäre ihme Gnad besser dann Recht. Tantopère quidem veteres Germani, qui quasi quan- 8
dam societatem communis usus sylvarum sibi adjacentium inierunt, insurgere legem suam in sylvarum incensores curârunt, ut in Consti-

tutio-

tutionibus des Drey-Eicher Wild-Banns (davon Class. 2. Sect. 2.
§. 12. n. 6. Meldung beschiehet) in eos quoq; acerbissima statuta fue-
rit pœna, qui arbores incenderant saltem cineris inde conficiendi cau-
sâ: Auch soll er (nemlich ein Faut zu Müntzenberg) wehren Ae-
schen brennen/ wer das thut und begriffen wird/ dem soll ein Forst-
meister binden sein Hembd auff seinem Rücken/ und sein Bein zu-
hauff/ und ein Pfal zwischen seine Bein geschlagen/ und ein Feuer
vor seine Füß gemacht/ das soll alsolang brennen/ biß ihm seine
Sohlen verbrennen von seinen Füssen/ und nicht von seinen Schü-
9 hen. In aliâ ejusdem banni ferini constitutione nihil difforme supe-
rioribus legibus est, quod in sylvarum incensores sancitum legimus his
verbis: Auch soll man wehren die Wälde anzustöcken/ wo man den
begriff/ dem soll man beede Hände und Füsse binden/ und soll ihn le-
10 gen drey Werbe vor das Feuer/ da es allergröst ist. Ex quibus le-
gibus nihil quidem miror eam, quâ ipse judex legem transgressus ejus
pœnam patitur, iis ipsis, qui suæ directioni & jurisdictioni certo modo
ex communi placito subsunt, tunc judicibus. *conf. Miscellan. jur. quæst. 2.*
11 neque etiam id placitum, quo tunc judex suo facto impunitatem quo-
que aliorum, suæ curæ subjectorum inducit, cùm prædictæ leges vim
suam nactæ sint ex unanimi dominorum ac subditorum, qui quorun-
dam in illo circulo jurium ac sylvarum sunt participes & æquè domini,
consensu ac spontaneo omnium in totius corporis jurisdictionem pla-
cito, insuper quoq; per jura communia haud videatur decens, ut is ab
alio petat pœnam, qui ipse eidem delicto implicatus est l. 154. §. 1. ff.
12 de R. J. At benè illudo miserum illud, quod incensoribus sylvarum
pro redimendâ vitâ unicè relictum est, solamen ac pœnæ levamen, ut
impuniti dimittendi sint satisq; puniti habeantur, si manibus pedibus-
que ligati, ac tribus vicibus ignibus submersi, evasissent. Quamvis e-
nim nequicquam solatii supersit furi justè suspenso, si rupto laqueo è
patibulo deciderit, atque sic hactenus incensoribus sylvarum per di-
ctam legem aliqua gratiæ prærogativa concessa videatur, vix tamen
erit, ut vel ipse Sadrach, Mesach, & Abednego *v. Daniel. cap.* 3. peri-
culum potuissent evadere, si in Magistratum malitiosâ justæ prohibi-
tionis transgressione pertinaciter peccassent, ac non singulari Dei gra-
13 tiâ servati essent. Portò quidem facilè in promptu est ratio, quare
durior pœna teneat illum, qui sylvas incendit, aut arbores cingit & de-
glabrat,

glabrat, quàm cum qui arbores deurit vel cædit *v. quoque* §. 16. *hic. num.* 5. cùm majus & ferè irreparabile damnum inferat, qui sylvas, quàm qui hanc vel illam arborem incendit, atque plus mera petulantia ac malitia deprehendatur in eo, qui arbores, unicè damnum dandi, nec cortices lucrandi animo, cingit vel deglabrat, quàm qui easdem commodi causâ cædit, cum quo grano salis ea pœnarum differentia intelligenda, & aliàs par ratio est ejus qui cædit arbores, atque ejus qui easdem cingit, si utrumq; vel solo damnum dandi animo, vel sui commodi, aliáve causâ fiat: Ast rursus hæreo in eo, quare legislatores 14
in illum, qui saltem unam vel alteram arborem deglabravit, legem usque ad pœnam mortis insurgere, insuper quoq; tale pœnæ capitalis genus esse voluerint, quod penè inauditum est? In hoc quidem quòd duriori pœnâ plectendum judicaverint illum, qui ex ipsa suâ societate, contra communem legem, tale quid admiserit, quàm si id à peregrino factum esset. *v. num.* 6. *hic in fin.* videntur aliquo modo respexisse ad mutuam sibi invicem datam sponsionem ac fidem, quam fefellisse sit ignominiosius & gravius *arg. l.* 1. *pr. ff. de pact.* sed propterea non statim ad pœnam mortis fuisset prosiliendum. Num ergò est credibile, 15
legislatores fuisse permotos eo, quòd arbores ex benignitate Dei nascantur in escam aliumve necessarium usum generis humani, adeoq; is, qui istas deglabrando torrefacit, eo ipso facto generi humano earum commoda & fructus subtrahendo, vitam quasi videatur adimere, ut tanquam homicida meritò luat pœnam mortis? Nunquid etiam ratione ipsius generis pœnæ putandum, legislatores nil incongruum statuisse, quia is, qui arborem cingit, videatur quasi animam arboris è corpore eruere, qui ideò sit dignus, cui quoque cingendo anima ex corpore extrahatur, quò magis puniatur in eo, in quo visus est deliquisse, *conf. c.* 11. *circ. fin.* χ. *de excess. Prælat. c.* 13. *vers. Præfatum itaq.* χ. *de temp. ordin. c.* 17. χ *de Judæis. c.* 29. *in f.* χ *de jur. Patronat.* sed minimè 16
purgant legis crudelitatem talia argumenta, cùm arbores quidem à Deo in hominis escam & sustentationem sint creatæ, non verò statim hujus vel illius arboris, imò nec hujus vel illius arboreti, perditione humano generi seu homini vitæ sustentatio subtracta. Sive igitur legis 17
XII. tabularum imitatione *l.* 2. *ff. arb. furt. cæs.* sive Indorum exemplo, qui omne quicquid colere cœperunt, maximè arbores, pro Diis habuerunt, & apud quos ideò capitale fuit easdem violare. *v. Q. Curt. hist.*

*lib.8.c.9.n.983.* ſive barbararum olim conſuetudinum æmulatione, ſive aliis rationibus inducti fuerint legislatores, tamen melius facturus eſt hodie Chriſtianus judex, ſi in ejusmodi caſibus nonniſi ex gravisſimis & urgentiſſimis cauſis, ad pœnam capitalem, multò minùs ad abominandum mortis genus procedat, verùm pro ratione circumſtantiarum judicium animi moderetur.

## §. XVIII.

1 IN Longobardia ſylvarum incendiarios ac fures quibusdam caſibus ſolere tondi & decalvari pro ſecundo furto tradit Papo *in Burbon.*
2 *conſuetud. tit.1. §.2. verſ. Inciſion de membres.* Jus Saxonicum tam provinciale *v.* Land-Recht *lib.2. art.28.* quàm Electorale *v. Nov. Elect. Aug. p.4. Conſt.37.* diſtinguit in cauſa arborum furtim cæſarum duos caſus, unum, quando quis arbores cæcidiſſet ex mera petulantia contumeliæ inferendæ vel damni dandi causâ, ut tunc cædens earundem æſtimationem, juxta etiam pœnam præſtare teneatur pecuniariam vel
3 aliam arbitrariam: Alterum, quando id factum eſſet animo furandi, ut tunc locum habeat condictio furtiva & pœna furti. Ad primum
4 caſum reſpiciunt verba des Land-Rechts *d. art.28.* Wer Holtz abhauet/das geſetzt iſt/oder tragende Bäume/ der muß dreyſig Schilling zur Buß geben. & verba d. Conſtitutionis Electoralis 37. Diejenige ſo tragende oder früchtbare Bäume/ als Eichen/Büchen/Apffel-und Birn-Bäume/ Weinſtöcke/ Weyden/gepfropffte junge Bäume/ Hopffen und dergleichen abhauen/ mit Schelen oder auch in andere Wege verderben/ſollen den Werth ſolcher Bäume bezahlen/ und darzu von jedem abgehauenen oder verderbten fruchtbahren Baum dem jenigen ſo er zugeſtanden/ dreyßig Schilling Pfenninge/ thut zwey alte Schock/ nach Inhalt Sächſiſcher Rechten/ verbüſſen/oder da ſie ſolchen Schaden nicht erſtatten/ noch die Straff erlegen möchten/ ſonſten willkührlich mit Gefängnüß und dergleichen geſtrafft werden. Da aber der zugefügte Schade/ ſo muthwilliger Weiſe geſchehen/ gantz wichtig und groß wäre/ ſo ſoll der Thäter mit Gefängnüß/ Verweiſung/ oder aber nach Gelegenheit mit Staupen-Schlägen derwegen geſtrafft werden. Ad alterum caſum pertinent verba des Land-Rechts *d. art.28.* Wer des
5 Nachts gehauen Holtz oder geſchnitten Graß ſtiehlet/ das ſoll man

richten

richten mit der Weyden: Stiehlet er des Tages / es gehet ihm zu Haut und Haar. & verba d. Const. Elect. 37. und diejenige welche ihres Geniesses halben Bäume oder gesetzt Holtz ohne Vorwissen des Grund-Herren abhauen und entwenden / sollen mit der Straff des Diebstahls belegt werden.

## §. XIX.

UT ea, quæ inter jus Romanum & Saxonicum intercedit differen- 1
tia, confestim primo intuitu appareat, videndum est, quænam arbores in prædicto primo casu comprehendantur? Tam provinciale quàm Electorale jus Saxonicum disponit tantummodò de arboribus frugiferis, earumq; quasdam species, saltem exempli causâ, enumerat, quibus ideò plures subnectit Berlich. *p.5. conclus.52. n.22. & seq.* quæ- 2
ritur itaque, num à pœna damniq; resarcitione immunis sit, qui arbores infrugiferas succidit vel corrupit, quod de pœna ad triginta solidos determinata affirmandum, sed tamen is non immeritò plectendus est aliquâ pœnâ leviori, pretio arborum, si aliqualis earum quoque usus adhuc esse potuerit, seorsim præstando, *v. Trentler, vol. 2. disp. 30. th. 2. lit. f. Coppen. lib. 2. pract. observ 67. n. 10.* ubi ambo tunc pœnam trium solidorum esse asserunt, & quòd etiam damni emendatio, quam de pretio arborum accipiendam putaverim, separatim facienda sit. Hinc fa- 3
cilè non sunt diversæ de arboribus aridis, quarum radices vivere desierunt, sententiæ Berlichii & Carpzovii. Quemadmodum enim actio arborum furtim cæsarum, jure Romano prodita, non tam jus arborum, quàm damnum per incisionem earum datum respicit, *arg l.8. ff. arb. furt. cæs. add. sup. §.5. hic.* ita jus Saxonicum nil diversum à jure Romano hactenus statuit, sicut velle videtur Carpzov. *in pract. crim. part. 2. quæst. 83. num. 13.* Cùm igitur arbores aridæ non quidem fe- 4
rant folia & glandes, earum tamen aliquis, quandoq; non exiguus, adhuc sit fructus in ædificationibus, in calefactionibus balneorum, diætarum, hypocaustorum, in coctionibus ciborum, panum, cerevisiarum, calcis, in officinis itidem ferrariis ac metallariis &c. absonum foret dicere, earum cæsionibus nullum domino inferri damnum, adeoque cessante ratione dispositionis Saxonicæ, ipsam quoq; illam dispositionem cessare. Potiùs invertendum erit argumentum eò, ut tam 5
jure Saxonico, quàm Romano, comprehendantur etiam arbores

 aridæ,

aridæ, ceu quarum adhuc multiplex uſus aliorum inciſionibus domino intervertatur, ut damnum utiq; incurrat *v l 3. § 5. ff arb. furt. caſ. Berlich. part. 5. concluſ. 52. n. 31.* quod ſanè damnum, cùm non rarò ex aſſe illud exæquet, quod contingit ex arborum frugiferarum inciſione vel corruptione, locum facit Saxonicæ Conſtitutioni, quâ pœna eſt
6 triginta ſolidorum. Sin verò earum, quæ cæſæ eſſent arbores aridæ, exiguus potuiſſet eſſe fructus, ut damnum inde illatum correſpondeat illi detrimento, quod ex inciſione arborum quidem vivacium, ſed de cætero infrugiferarum perpeſſum, ceu quæ ob aliqualem adhuc fructum non continuò infrugiferæ dicendæ ſunt *v. § 1. hic. num. 3. & 4.* tunc locum ſibi vendicat ea Saxonici juris pars, quam docui *h. nr. § num. 2.* qualis proportio in determinatione pœnarum ab ipſo jure Ro-
7 mano haud remota eſt, *ut oſtendam infrà §. 25. & ſeq. hic.* Quòd autem aliquando poſſit contingere, ut dominus arborum aridarum, earundem cæſione nullum ſentire videatur damnum, veluti ſi eædem tali opportuno tempore, atque in ea quantitate, eoq; etiam modo & arte eſſent ſucciſæ, nec aliter corruptæ, ut dominus iis nondum ablatis ad commodum ſuum uteretur, pro quo vel ipſe eaſdem fuiſſet cæſurus, quorſum unicè referenda foret Carpzovii ſententia, id planè fit per accidens, qualia accidentaliter evenientia, ſicut non mutant rei ſubſtantiam *arg. l. 5. §. 5. ff. de acquir. rer. dom.* ita neque legislator opus habuit in d. l. 3. §. 5. ff. arb. furt. cæſ. expreſsâ aliquâ conſtitutione reſpicere ad caſum, qui forte fortuna poſſet accidere: idq; eò minùs, quò plus iſte accidentalis caſus ex ipſa actionis arborum furtim cæſarum eſſentia quodammodò videtur fluere, & ſecundùm legis diſpoſitionem, licet non exprimatur, ineſſe taliter, ut in caſum, ubi damnum illud, propter quod arbor arida in actione arborum furtim cæſarum eſt pro arbore *l. 3. §. 5. junct. l. 8. pr. ff. arbor. furt. caſ.* quandoq; per accidens ceſſat, quaſi à contrario ſenſu illud accidens non ſit intelligen-
8 dum ſub legis diſpoſitione. Nec forſitan erraverim, ſi legislatorem ſub tit. arb. furt. cæſ. ab ulteriori deciſione ejuſmodi caſus accidentalis, ſeu in effectu exceptionis à regula, ideò abſtraxiſſe crediderim, quia ratione talis accidentis ſatis cautum fuit lege Aquiliâ & interdicto quod vi aut clam, & quidem ſub eodem compilatore Ulpiano, qui etiam l. 3. arb. furt. cæſ. autor fuit *conf. l 27. §. 25. & 27. ff. ad L. Aquil.*
9 *l. 18. pr. ff. quod vi aut clam. item ſupr. §. 9. hic.* Nihil hanc veriſimilitu-

ſitudinem moratur diverſa actionis arborum furtim cæſarum cauſa ab actione L. Aquiliæ & interdicto quod vi aut clam: Equidem illa diverſitas duntaxat reſpicit æſtimationem intereſſe ſeu damni *l.1.l.7. § ult. l.8. pr. l.9. & 11. ff. arb. furt. cæſ.* nec ipſam cauſam, ex qua quælibet actio danda ſit, attinet, ceu quæ eadem eſt actionis arborum furtim cæſarum atq; L. Aquiliæ, nimirùm damnificatio *v. l.5. §.1. ff. arb. furt. cæſ. add. ſupr. § 2.6.8.9.10.14. hic.*

## §. XX.

1 HActenus ergò in quæſtione, quid in hac materia arboris nomine veniat, nulla ſolida inter jus civile commune & Saxonicum intercedit differentia: eaq; etiam ratione ſalignearum virgarum, inſti- 2 tuendi ſalicti causâ defixarum, antequam radices egerint, non deprehenditur, ſi nimirum ad ipſa conſtitutionis Saxonicæ verba habeatur reſpectus, ceu quæ tantummodò de ſalicibus virentibus, referendo eas inter arbores frugiferas, videtur diſponere; alia verò non expreſſa ſub juris communis diſpoſitione relinquere. Cùm tamen compilatores 3 juris Saxonici id egiſſe veriſimile ſit, ut unâ conſtitutione id omne præſtarent, quod Romano jure diverſis actionibus erat cautum, *arg. verb.* **Oder auch in andere Wege verderben.** factum eſt, ut interpretes juris Saxonici ſub ejusdem diſpoſitione, extenſivâ quâdam interpretatione, etiam comprehenderint ea, quæ jure Romano non quidem in actionem arborum furtim cæſarum incidebant, ſed tamen L. Aquiliâ aut interdicto quod vi aut clam vindicabantur, inter quæ quoque numeranda ſucciſio vel evulſio ſalignearum virgarum, quæ ſalicti inſtituendi causâ erant defixæ, necdum radicatæ *v. l.3. §.3. ff. arb. furt. cæſ. Berlich. p.5. concluſ.52. n.21. Carpzov. pract. crim. part.2. quæſt.83. n.14.* Hæc tamen, ſaltem quoad actionem arborum furtim cæſarum, ex in- 4 terpretatione JurisConſultorum Saxonicorum, inducta differentia, haud innititur huic rationi, quaſi ante coalitionem illarum virgarum cum terra, domino non accideret aliquod damnum, uti quidem verè accidit, & ſecus neq; L. Aquiliæ neq; interdicto quod vi aut clam potuiſſet eſſe locus, verùm quia propriè arbor non videtur, quæ nondum radices egit, & verò actio arborum furtim cæſarum ſaltem arborum nomine competat, aliis mediis averſo damno à plantis, quæ pro arbore nondum queunt haberi *v. §.1. hic num.5. & 6.*

§. XXI.

## §. XXI.

1 SImili extensivâ interpretatione apud Saxones receptum, ut prædicta Constitutio Saxonica obtineat quoque, si non cæsæ arbores vel deglabratæ essent, verum radicitùs evulsæ aut exstirpatæ aliove modo corruptæ, ut dominus patiatur damnum *v. Berlich. part. 5. conclus. 52 n. 17. 19. 20. Carpzov. practic crim. p. 2. quæst. 83. n. 14.* qua-
2 rum nomine itidem jure Romano non competebat actio arborum furtim cæsarum *l. 7. §. 2. ff. arb. furt cas.* sed L Aquiliæ actio vel interdictum quod vi aut clam *d. l. 7. §. 2. arb. furt. cas. & l. 1. C. de L. Aquiliâ.*
3 Quoad reliqua verò ex iisdem causis locum sibi vendicat Saxoniæ constitutio, ex quibus jure Romano datur actio arborum furtim cæsarum, *conf. §. 2. n. 8. cum § 18. hic. add. Berlich. d. Conclus. 52. n. 17. & Carpzov. d. n. 14.*

## §. XXII.

1 QUæ in doctrina actionis arborum furtim cæsarum ratione subjecti activi supra §. 3. dicta sunt, locum quoq; inveniunt in ea, quæ ex Saxonica Constitutione ratione primi casus promanat, actione,
2 *v. Berlich. p. 5. conclus. 52. n. 32. 33. 34.* sicuti & ea, quæ de subjecto pas-
3 sivo docui §. 4. quibus nunc ex §. *præced.* 20 adjiciendum, quòd jure Saxonico is quoq; subjectum passivum constituat, qui arborem evulsit, exussit, aut quovis modo corrupit, ut dominus incurrat damnum, *confer. Berlich. d. conclus. 52. n. 17. 19. 35. 36. & 37. Carpzov. pr. crim. p. 2.*
4 *q. 83. n. 10. & 14.* Itemque respectu debitoris creditor, si ex horto, quem jure antichreseos retinere, debitor vero reluere vellet, ex fervore invidiæ arbores cæcidisset. *Struv. dissertat. Crim. 9. th. 25.*

## §. XXIII.

1 COndemnatio ex jure Saxonico fit ratione primi casus, si arbores fuissent infrugiferæ, quarum tamen aliquis fructus esse potuerit, in tres solidos, at ratione arborum frugiferarum in solidos triginta, ac utroq; casu pretium arborum seorsim est solvendum *v. §. 18 & 19. hic. Berlich. p. 5. conclus. 52. n 13. 14. Carpz. pr. Crim. p. 2 quæst. 83. n. 15.* non
2 quidem quasi mulcta trium vel triginta solidorum concernat solummodò vindictam & pœnam à Magistratu infligendam *Carpz. p. 4. Constit.*

37. *def.*

37. *def.* 1. *n.* 10. quæ ideò fisco inferenda sit, *Crus. de indic. delict. p.* 3. *c.* 9. *n.* 10. & 11. ac interesse partis, quod in æstimatione arborum consistit, non consumat, secundùm illam tritam & communem juris civilis rationem, quâ ex quolibet maleficio duplex oritur actio, pœnalis & rei persecutoria, quarum neutra alteram tollit, *l.* 3. *C. ad* L. *Aquil. l. un. C. quand. Civ. act. præjud. crim. l.* 1. *ff. vi. bon. rapt. Berlich. d. n.* 14. *Carpzov. d. quæst.* 83. *n.* 16. *Crus. d. loc.* Verùm quia arboris domini 3
adhuc ultra pretium interest arborem non fuisse cæsam, quod interesse jure Romano æstimandum, ac postea in pœnam cædentis duplicandum *l.* 7. *§. fin. & l.* 8. *pr. ff. arb. furt. cæs. junct. supr. §.* 6. *hic.* æmulatione quâdam juris Romani tribuit jus Saxonicum illi, qui damnum passus est, voluit tamen id idem pro evitandâ æstimationis difficultate & ambage ad certam quantitatem, quæ simul pœnam contineat, determinare. Quam explicationem suadet non solùm ratio interpretan- 4
dorum statutorum, ut quàm minimè fieri potest, lædatur jus commune, *v. Berlich. d. conclus.* 52. *n.* 12. sed etiam æquitatis causa, quâ domino arboris non nudum pretium, sed simul interesse debetur, quo absq; injuria haud potest privari: præcipuè verò eam interpretationem adjuvat, quòd pœna triginta solidorum ad Magistratum, nisi quoad faciendam condemnationem, nil pertineat, neq; fisco inferenda, sed actori seu domino arboris applicanda sit, per verba Saxonicæ Constitutionis expressa & clara, nulliq; dubitationi subjecta, dem jenigen so er zugestanden / *v. §.* 13. *hic.* Hæc itaque jure Saxonico domino ar- 5
boris subministrata specialis actio, instar actionis arborum furtim cæsarum, *v. §* 6. *hic.* mixta est, neq; opus, ut pro consequendo interesse damni ex jure Romano actio L. Aquiliæ vel injuriarum civilis mutuanda sit, velut olim erravi, quando hujus tractatus primordium in disputatione graduali exhibui, *v. ejusd. Disp. c.* 1. *Sect.* 6. *§.* 14. lapsus in errorem inde, quod Wesenbec. in eo ipso ad tit. ff. arb. furt. cæs. posito §. finali, quo jus Saxonicum docere mens erat, ex jure Romano, aliquatenus confusè & impertinenter, miscuerit quoq; talia, quæ ad jus Saxonicum neq; pertinebant neq; applicanda erant. Haud tamen 6
ex dictis sequitur, quòd reus præter arboris æstimationem & triginta solidos parti solvendos, nihilominus etiam judici supremam mulctam, puta sexaginta solidos, das höchste Gewette / h. e. Sechzig Schilling Pfenning præstare teneatur *v. Berlich. d. conclus.* 52. *n.* 16. non

quidem ideò, quasi reus, unà cum æstimatione damni, quod in arborum pretio consistit, *v Carpzov. d. def.* 1. *n.*10. duplicem sustineret pœnam Magistratui solvendam, *id. ibid. & pr. Crim. p.* 2. *quæst.*83. *n.* 17. sed propterea, quòd is unà cum æstimatione damni, in pretio arborum, & quod ultrà interest, consistente, etiam luat pœnam malitiæ, temeritatis aut culpæ, sub istis triginta solidis implicitè comprehensam *v. num.* 3. *hic.* adeoq; propter unum idemq; delictum, ex quo etiam non plures resultant effectus, haud amplius, ne quidem à Magistratu, sit pu-
7 niendus: ad exemplum aliquatenus ejus, qui cùm propter unum idemq; delictum plura fora potuisset sortiri, in uno condemnatus ac punitus, in altero posteà tutus est, *v. Brunnemann. process. criminal. c.* 3.
8 *n.*20. *add. c.*4. *in f.* X. *de judic.* vel ad instar illius, qui pœnam de qua in conventione aut testamentaria dispositione loco ejus, quod interesse posset, cautum fuerat, exsolvendo, aliam præterea non incurrit *l.* 4.
9 §. 1. *l.*68. *l.*71. *l.*99. *pr. l.*115. §. *ult. l.*137. §. 7. *ff. de V. O.* vel tandem ad imitationem ejus, qui eo ipso, dum pœnam ex statuto legis actione civili actori applicandam solvit, in tali delicto privato, quale etiam jure Romano furtiva arborum cæsio est. *conf. rubric. & seriem tit. ff. de privat. delict. Arbor. furt. cæs. & de public. judic. pr. Instit. de oblig. quæ ex delict. nasc. & pr. Instit. de public. judic.* videatur cum eodem transegisse, ut nulla amplius reliqua sit actio *l.* 17. §. 1. *ff. de pact. l.*56. §. 4.
10 *ff. & l.*13. *C. de furt.* Alia sanè est ratio si delictum foret adeò magnum, ut non modò interesse domini arboris versaretur, sed etiam Respublica læderetur, quo casu quid obtineat, dicetur §. seq. 25. & 26.

## §. XXIV.

1 SOlidus in hâc materia accipitur non pro aureo Hungarico, sed pro ejusmodi grosso, quorum unusquisq; valet sedecim nummos, ita ut triginta solidi duas sexagenas antiquas, zwey alte Schock / oder viertzig Groschen / efficiant *v. Berlich. part.* 5. *conclus.* 52. *n.* 9. *Carpzov. pr. crim. p.* 2 *quæst.* 83. *n.* 8. & 9. *It. Jurispr. forens. p.* 4. *Const.* 37. *def.* 1.
2 *n.* 5. & 6. *Richter. part.* 1. *decis.* 34. *n.* 6. Luit autem is, qui arbores frugiferas cæcidit, aliove modo corrupit, pœnam triginta solidorum pro unaquáq; arbore incisa vel corrupta, etiamsi plures arbores non distinctis temporibus, sed unà vice præcidisset aut corrupisset, *v. supr.* §. 17. *hic verb.* Vor jedem abgehauenen oder verderbten fruchtbaren

Baum-

Baum. *Berlich. d. Conclus.* 52. *n.* 10. 11. *&* 12. *Carpz. d. q.* 83. *n.* 10. *&* 11. *Crus. de indic. delict. p.* 3. *c.* 9. *n.* 10. eaq; etiam, non gravior, locum habet, utut damnum ratione unius arboris ultra valorem quinq; Ducatorum Hungaricorum æstimatum esset. *v. Carpzov. d. quæst.* 83. *num.* 7. 3

## §. XXV.

JUxta alia, quæ in æstimatione pœnarum convenit observari, est quoque earum finis. Hic respectu ejus in quem delictum immediatè & directò commissum, tendit ad satisfactionem pro offensâ, ac insimul aliqualem coërcitionem ne ulteriùs quis offendatur: Intuitu verò Reipublicæ, ceu mediatè & per indirectum læsæ, ut homines à malefactis deterreantur, ac magis ad colendam virtutem adigantur: ut etiam omnia in suo ordine procedant, atq; tutò & tranquillè in societate civili vivere liceat. *v. Struv. Synt. Civ. Ex.* 1. *thes.* 33. Quamvis igitur omnis inordinata arborum succisio, quocunq; modo se habeat, lædat per consequentiam etiam Rempublicam, sicut præcipuè Sect. præced. 17. ostensum, tamen ea læsio non ubiq; se habet in eodem gradu, idq; perspicere hactenus contigit etiam in furtivis arborum cæsionibus aliisq; damnificationibus, ut quousq; ferè solus dominus arborum; Respublica autem non tantoperè damnum tulisset, eatenus jura tam Romana quàm Saxonica persisterent in tali remedio, quo principaliter domino arborum ratione damni perpessi, & ne ulterius damnum fieret, esset satisfactum, & tamen nil minùs quandantenus Reipublicæ consultum etiam eâ leviori pœnâ, quæ domino arborum cæsarum aut corruptarum jubetur exsolvi: quod omne præstitum est actione arborum furtim cæsarum, Saxonicâq; Constitutione, quæ cæsoribus arborum pœnam trium vel triginta solidorum, unà cum æstimatione arborum, infligit. Quemadmodum verò juris Romani latores non acquieverunt in pœnâ, quæ ex actione arborum furtim cæsarum domino arborum erat solvenda, sed acerbiorem esse voluerunt, quando cæsione arborum non solùm domino sed quoque Reipublicæ, directo vel per consequentiam, insigniter esset nocitum, adeò ut eos, qui arbores pretiosas & raras, eximium fructum ferentes, magnamq; in cultura diligentiam requirentes, præcipuè qui vites cæcidissent, tanquam latrones puniri jusserint, *v. l.* 2. *ff. arb. furt. cæs. add. supr. Class.* 4.

1 (Juxta … quo-)
2 (Quamvis igi-)
3 (la-)

4 *Sect.* 15. §. 4. *& Sect.* 14. §. 4. *Sect.* 2. §. 2. *n.* 2. *in fin.* ita quoque Elector Saxoniæ præfatam ſuam Conſtitutionem inſurgere graviori pœnâ curavit contra illos, qui tale quid perpetrârint, *v. ſupr.* §. 18. *hic n.* 3. *in fin.*
5 Neq; immeritò tam Saxones quàm Romani legem eo caſu acuerunt, quia ob majorem difficultatem ſatisfactionis magis quoq; arcendi ſunt homines, neque unquam permittendum, ut facilitate vileſcat offenſa, ac incentivum tribuatur delinquendi, *Struv. d. th.* 33. *in fin. jung. c.* 13. *x. de vit. & hon. Cleric. c. ult. de pœnit. Extrav. commun. Hahn.*
6 von Erbmeyer-Recht *p.* 2. *c.* 21. *n.* 56. Unde etiam prædicta Conſtitutio Saxonica Electoralis eum vult in corpore arbitrariâ pœnâ affligi, quem quò minus pœnam triginta ſolidorum actori queat exſolvere, res domi anguſta premit, *v. ſupr.* § 17. *hic. Berlich p.* 5. *concluſ.* 52. *n.* 39. ceu quâ ipsâ pœnæ commutatione actor, ſaltem propter inopiam rei ſatisfactione debitâ deſtitutus, adhuc hoc ſentit commodi, ut in futurum ab ulteriori damnificatione magis tutus ſit.

## §. XXVI.

1 COnſentaneum his principiis omninò eſt, ſi e. gr. tota aliqua vinea, aut major pars eſſet vaſtata vel totus hortus deletus, aliudve arbuſtum ſive integrum ſive pro magna parte exciſum: Si itidem nobiliores arbores corruptæ, aut eæ quæ aggeres fluminum continent proſtratæ, vel ſepes vivæ inciſæ aut ruptæ, aliove modo damnum illatum valde ſenſibile: Nec non ſi furtivæ arborum cæſiones aut corruptiones ſæpius eſſent iteratæ, vel in damnificante deprehenderetur inſignis nocendi temeritas &c. quòd tunc jure Saxonico ad pœnam aliquam corporis afflictivam, veluti carceris, relegationis, fuſtigationis &c. judex queat devenire, *v.* §. 18. *n.* 3. *in fin. ſupr. Coſt. de quot. & rat. quæſt.* 46. *n.* 6. *Cöppen. lib.* 2. *pract. obſ.* 67. *n.* 10. *Berlich. p.* 5. *concluſ.* 52. *n.* 38. *& ſeq. Carpzov. pr crim. p.* 2. *q.* 83. *n.* 19. *& p.* 4. *Conſt.* 37. *def.* 2. *Richter. part.* 4. *deciſ.* 34. *n.* 6. *&* 7. *Cruſ. de indic. delict. p.* 3. *c.* 9.
2 *n.* 16. *Fritſch. op. var. jur. publ. & priv. tr.* 22. §. 43. An verò ea ipſa nonnunquam ad mortem ſit exaſperanda, præſertim ubi vites aliæve generoſæ arbores, aut in tanta copia forent exciſæ, ut æſtimatio damni multum excederet quinq; aureos Hungaricos? Id videbatur affirmandum eſſe *per l.* 2. *ff. arb. furt. cæſ. junct. l.* 1. *C. quand. lic. unicuiq. ſin. jud. ſe vindic.* ſed nihil attentâ magnitudine damni quinq; aureos Hungaricos

micos superante, ceu quæ tantùm in causa furti consideranda, jus Saxonicum à jure Romano ( nisi potiùs utriusq; convenientia statuenda sit ex Brunnemann. citat. supr. §.6. n.4. ) etiam eo casu recedit, quando vites aliæve nobiliores arbores, vel tota arbusta essent excisa aliterve vastata aut corrupta, ut pœna ultra extraordinariam pœnam, puta carceris, relegationis, fustigationis, haud extendatur, *v. Berlich. d. conclus.* 52. *n.* 42. *&* 43. *Carpzov. d. quæst.* 83. *n.* 7. quod ipsum tamen ad 3
casum non est porrigendum, ubi petulanti incisione arborum, quæ aggeres fluminum continent, foret factum, ut per excursionem aquarum toti Imperio vel alicui provinciæ, Civitati, aut pago magnum accidisset periculum : cùm enim de eo casu jus Saxonicum specialiter non disponat, videtur eum sub ordinatione juris Romani reliquisse, de quâ jam suprà dictum est *Class.* 4. *Sect.* 15. §. 4. Porrò non abs re moveri po- 4
test quæstio, num in casu, quando propter magnitudinem delicti vel damni pœna triginta solidorum non esset adæquata, sed alia gravior imponenda, nihilominus domino arborum, unà cum pretio earum, solvendi sint de unaquaq; arbore triginta solidi ? Ex ratione æquitatis videtur hoc dicendum esse, ita tamen, ut judex in determinatione gravioris pœnæ respiciat ad eam partem, quæ sub istis triginta solidis pro pœna temeritatis est, eamq; quasi computando, exasperationem taliter moderetur, ut de tota promerita pœna tantum decedat, quantum jam domino arboris pœnæ nomine solutum videri queat : secus enim dominus arboris privaretur, etiam apud reum divitem, eâ triginta solidorum parte, quæ damni sui resarcitionem continet. Neque est, ut 5
reus propter unum idemq; delictum videatur plures sustinere pœnas ; Respectu enim ipsius unica saltem est pœna, quam pro ratione delicti promeruit, at eadem divisa quasi inter plures dominos jurisdictionis : & de cætero nil absonum censendum, aliquando cum pœna pecuniaria conjungere corporalem, si utriusq; æstimatio conjunctim sumpta correspondeat delicto, ut pro una saltem pœna sit habenda. Ast hanc 6
meam sententiam, utut non præcisè videatur repugnare menti ac intentioni Legislatoris, non dixerim in praxi Saxoniæ receptam esse.

## §. XXVII.

QUemadmodum in Saxonia, ita quoque alibi locorum obtinet 1
pœna in cæsores ac corruptores arborum arbitraria, pro magni-

tudine delicti determinanda, nec tamen ad mortem exasperanda: Ar-
2 gentorati cujusdam hortulani facinorosum filium, qui hortos devasta-
rat, per annum ad opus publicum damnatum fuisse refert Crus. *de in-*
3 *dic. delict. p. 3. c. 9. n. 16.* Similiter meminit Theodoric. *in judic. crim. c. 2. aph. 9. lit. e. n. 20.* sententiæ Clari *in pract. crim. quæst. 68. n. 43. vers. vastatores.* quòd vastatores & incisores vinearum ac arborum puniantur pœnâ mortis ut latrones *per l. 2. ff. arb. furt. cæs.* at quòd talis pœna non sit in usu in dominio Mediolani, ubi Senatus condemnaret hujusmodi delinquentes in pœnam extraordinariam: hocq; demonstrat exemplis, in quibus aliquando imposita fuerit pœna ictuum funis, quandoque etiam fustigationis, interdum triremium per quinquennium, unà cum emendatione damni versus partem. *jung. Boss. in pract.*
4 *crim. tit. de damn. dat. n. 3. Caball. resol. crim. cas. 21.* Eoque etiam, aut inter affinia juris Saxonici, referendum est statutum Mechlinense, decem drachmis in singula succisa corpora puniens eum, qui alienas arbores aut viviradices in sylvis, plantariis, vel alibi locorum cæcidisset. *v. Klock. de ærar. lib. 2. c. 2. n. 15.*

## §. XXVIII.

1 PErgo ad alterum juris Saxonici casum, nimirum si animo furandi & lucrefaciendi arbores essent cæsæ, *v.* §. 18. *hîc. n. 2. & 4.* in quo cum jure Romano *v.* §. 13. *hîc.* hactenus coincidit jus Saxonicum, ut
2 locus sit actioni & pœnæ furti, *d.* §. 18. *n. 4.* Quamvis autem in casu, ubi ligna succisa essent surrepta, jus Saxonicum provinciale distinguat inter furem nocturnum & diurnum, ut ille suspendio, hic verò aliâ pœnâ corporali, veluti fustigationis, plectendus sit; ejusq; distinctionis applicatio tunc, quando non ligna succisa subtracta, sed arbores furandi animo cæsæ forent, ideò non videatur esse rejicienda, quasi ligna succisa jam fuerint in pleniori custodia, atq; arbores in sylva, *conf. supr.* §. 16. *hîc. num. 5.* ceu quæ ratio non, potiùs verò ea tenet, quòd identitas rationis idem pariat jus: tamen ea distinctio in neutro casu servatur usu, sed perinde, ut in aliis furtis, solet pronunciari, ut fur, ubi valor rei s. arboris furtivæ esset infra tres solidos seu aureos Hungaricos, pœnâ arbitrariâ; sin supra tres solidos, fustigatione: suspendio autem puniatur, quando quinq; solidos iste valor excederet, *v. d.* §. 18. *hîc. n. 4. in fin. Berlich. part. 5. conclus. 52. n. 51. 52. 53. 54. 55. ubi n. 56. refert,*

*fert, eum qui arbusculas recentes extraxit & asportavit, arbitrariè fuisse punitum, & quandoq; carceris, aliquando corbis ignominiosi pœnam sustinuisse.* Conf. etiam *Wesenb. π. arb. furt. cæs. n. ult. Carpz. part. 4. Const. 37. def. 3. n. 1. 2. 3. 4. 5. & pr. crim. p. 2. quæst. 83. n. 21. 22. & 23.* Et hoc quidem jure Saxonico ita statutum est: ast pœnam laquei etiam eo casu, 3
quando æstimatio damni excederet quinq; aureos Hungaricos, unquam fuisse dictatam se non meminisse dicit Carpzovius, ejusq; juris Saxonici desuetudinis (l potiùs inefficaciæ, quod nunquam saltem ad effectum istud deductum sit) causam esse credit, quia de corpore delicti & quantitate ramorum & arborum ablatarum nunquam satis certò possit constare, quo casu reo, quamvis confesso, pœna mortis non debeat infligi, *v. d. Constit. 37. n. 6. & 7. & d. q. 83. n. 24. & 25. add. Habn.* vom Erbmeyer-Recht *p. 2. c. 21. n. 56.* Aliam rationem vi- 4
detur assignare Crus. *de indic. delict. p. 3. c. 9. n. 7. & seq.* quasi jus Saxonicum sit explicandum secundum dispositionem Carolinam, *vid.* §. 16. *num. 2. hic.* ceu legem superiorem & derogatoriam inferioris statuti: quâ firmitate, ipsius defensioni relinquendum est. Cœterùm 5
alibi quoque locorum pœna his casibus statuitur arbitraria, eoq; etiam referendum illud exemplum, quando in Hollandia ex judicio Scabinorum Hagensium, rusticus quidam, alligatâ super caput ipsius unâ ex furtim cæsis arboribus, publicè virgis cæsus est, *referente ex Grœnvvegen. de LL. abrogat. in Hollandia ad tit. arb. furt. cæs. l. 2. Pellero ad Klock. de arar. lib. 2. c. 2. n. 15. sub num. 20.*

## §. XXIX.

REi, qui de crimine inculpantur, plerumq; ad negationem facti 1
confugiunt, reliquum ergò est inquirere, si quis arbores cæcidisse aut corrupisse neget, quomodo convincendus, aut contra ipsum indicia eruenda sint, quibus judici de tali facto fiat fides vel plenè, vel eatenus, ut reus torturæ subjici aut saltem eidem juramentum purgationis queat imponi. Omissis iis, quæ communiter de probationibus 2
& indiciis jura suppeditant, faciliq; negotio huc applicantur, tantummodò de quibusdam speciebus probationum & indiciorum, ad hanc materiam maximè pertinentium facturus sum mentionem: Et 3
primò occurrit quæstio, quatenus credendum denunciationi illorum, qui quempiam arbores furtim cædentem, deprehendisse deferunt,

quorum

quorum hominum tria videntur eſſe genera (1) ſi ipſe dominus arbuſti quem deprehenderit, (2) ſi alius tertius, extra officium conſtitutus. (3) ſi officialis aut alius, cui cura ſylvarum, hortorum &c. ſpecialiter fuit commiſſa. Quod attinet primum & ſecundum caſum, ii dijudicationem facilè accipiunt ex illa, quæ ſupra *Claſ.* 4. *Sect.* 3. §. 3. *n.*4. *& ſeq.* inſerta eſt, Haſſiaca ordinatione *artic.* 1. *&* 2. ſuperq; iisdem articulis, §. *ſeq.* 4. *num.* 3. *& ſeq. uſq; ad* 10. *incluſivè*, factâ com-
5 mentatione. Officiales ſunt duplicis generis, nimirum ii, qui in quaq; civitate vel pago conſtituti ſunt pro cuſtodiâ pratorum, hortorum, agrorum, ſylvarum &c. ad univerſitatem, vel ad incolas in particulari pertinentium, vulgò vocati Feld-Schützen. *Fritſch. op. var. jur. publ. & priv. tr.* 22. §. 40. Alii quibus tantummodò cura ſylvarum ſive ad Principem ſive ad privatos ſpectantium, eſt concredita, Förſter.
6 Cum verò, quantum fidei cuiq; in ſuo officio tribuendum, plus perſpicuum futurum ſit ex aliquali eorum conſtitutionis & officii deſcriptione, quæ inſuper citra culpam defectus in hoc tractatu non potuiſſet planè omitti, veniam ſpero per lectoris benevolentiam, ſi eam deciſioni quæſtionis præmittere, ac ſeriem legendi quadantenus interrumpere coactus ſum.

## §. XXX.

1 EOrum primi generis cuſtodum, qui curam gerunt agrorum, pratorum, hortorum &c. conſtitutio & ordinatio in plerisq; locis ad officium Magiſtratus urbici refertur *conf. Naurabt. ad Hippol. de Collib. de increm. urb. c.* 3. *lit. e. verſ. circa hortos ad officium.* aſt propter demandatam à ſuperiore jurisdictionem, à quo ipſe habet dependentiam *arg. verb. ſubſequentium*: Es ſoll eine jede 2c. & ad quem ſpectat jurisdictio circa ſylvas, hortos, aliave prædia, etiam privatorum, *v. Covar-*
2 *ruv. pract. quæſt.* 37. *n.* 1. *in fin.* Hæc igitur, quæ circa hortos itemq; circa arbores in agris, pratis &c. occupata eſt jurisdictio, fluit ex poteſtate ordinaria, quâ ſuperioritatis territorialis dominus in omnibus rebus ad communem utilitatem ſtatuit, retento ordinariæ jurisdictio-
3 nis nomine: Quæ verò circa ſylvas verſatur, ex eodem quidem ordinariæ, hodie territorialis, jurisdictionis fonte provenit, ejusq; pars eſt, ſed ſpeciale ex objecto induit nomen, jurisdictionis ſcilicet foreſtalis,
4 *v. ſupr. Claſ.* 4. *Sect.* 16. §. 1. *Claſ.* 4. *Sect.* 3. §. 11. 12. *& ſeq.* Ex quibus appa-

apparet, utrumq; custodem, tam qui ruri, quàm qui sylvis est præfectus, officii sui autoritatem habere à summo in quávis Republica Magistratu, eamq; ideò publicam esse.

## §. XXXI.

RAtione subjecti constitutionis observandum in utroq; tam sylvarum, quàm hortorum, pomariorum, agrorum, pratorum, aliorumve prædiorum custode, ut eligantur tales, qui sint bonæ famæ & notæ fidelitatis, ut in testimoniis ac denunciationibus eorum tutius sit confidendum, ne etiam secus hortum custodiat hircus, *conf. Naurabt. cit. in §. præced. loc.* nec non magis tales, qui v. gr. in nemoribus, quorum custodia ipsorum fidei demandanda est, non gaudent jure lignandi aut simili, ne sylvam, in quam custodiæ causâ venerint, privati usus dissimulatione diripiant, ob quam causam in Gallia hujusmodi custodes, quousque eô officiô funguntur, juris sui, si quod in sylva habent, usu carere jubentur, aut saltem ipsis ligna pro modo indigentiæ à superiore sylvarum Præfecto ex æquo & bono attribui. *v Meurer.* Jagt- und Forst-Recht / *Part. 7. Extract. Reg. Constit. ex Claud. Mallevill. artic.* 20. *pag.* 206.

1

2

## §. XXXII.

RAtione objecti hæc quidem inter utrumq; custodem intercedit differentia, quòd unus duntaxat sylvas, alter verò tam sylvas quàm rura, alicubi etiam saltem rura custodiat: at ratione ipsius functionis seu officii nulla planè superest diversitas: Quilibet enim eorum locos suæ inspectioni concreditos quotidie habet peragrandos, ac circumspiciendos, ne v.gr. sylvæ, horti, devastentur, arbores alienæ in rure, pratis, vel aliis prædiis excidantur, aut alio modo in quacunq; re possessori vel Reipublicæ damnum inferatur. *v. supr. h. 4. Class. Sect.* 16. §. 1. *n.* 3. *Naurabt. d. loc. add. Meurer.* Jagt- und Forst-Recht / *p.* 1. *tit.* Gemeine der reitenden und zu Fuß gehenden Förster Verrichtung und Befelch. *pag.* 2. *It. part.* 7. *Extract. Reg. Constit. ex Claud. Mallevill. art.* 22. 23. 30. 67. 77. Quilibet etiam obligatus est, si quem damnum dantem deprehenderit, id facinoris Magistratui denunciare, quò delinquens ad luitionem promeritæ pœnæ, damnique emendationem astringatur, adeò ut si eam denunciationem omiserit,

1

2

3

 aliove

aliove modo officium neglexerit, ipsemet incidat tam in damni resarcitionem, quàm perfidiæ aut negligentiæ pœnam, cùm qui non facit, quod facere debet, videatur facere, h.e. ipse committere, adversus ea, quia non facit *l.* 121. *ff. de* R. I. nisi forsitan adhuc posset damnificantem indicare, atque tunc per testes convincere, quo casu, quia non amplius interest ejus, qui damnum passus est, jure videtur liberari negligens custos, qui suis sumptibus negligentiam quasi compensavit, al-
4 terumq; indemnem præstitit: Ex quibus insimul apparet, erroneam esse sententiam, quâ quidam ob ligna furtim cæsa non tam contra cæsorem quàm contra sylvarum custodem procedendum esse absq; ulla distinctione autumant, *v. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht. *p.* 2. *c.* 21. *n.* 28.
5 Atque in hoc quoad prædictam obligationem differt ejusmodi custos ab aliis subditis, quorum quidem unusquisque ex vinculo juramenti fidelitatis tenetur quosvis delinquentes, quos forte fortuna deprehenderit, Magistratui deferre, ne vel crimina cum damno publico maneant impunita, vel fiscus pœnâ privetur, adeò ut in plerisq; locis etiam ipsis partibus inter se de damno dato non aliter liceat transigere, quàm cum reservatione interesse fisci; sed tamen iisdem non incumbit singulari quâdam diligentiâ & curâ in delinquentes advertere. *conf. Modestin. Pistor quæst.* 61. *add. supr. Class.* 4. *Sect.* 3. §. 3. *n.* 4. *cit. Ordinat. Hassiac. art.* 2. *junct. ibid.* §. 4. *n.* 10.

## §. XXXIII.

1 POrrò illorum, de quibus hactenus dixi, custodum officio ac potestati convenit, quò minùs criminosi homines id malum factum, in quo prehensi sunt, valeant abnegare, vel eos ipsos detinere, vel pignorationibus instrumentorum, quæ pro expediendo facinore essent adhibita, veluti serræ, securis &c. currus itidem aut equorum, aliarumve rerum, quas secum ferunt, facilitati probationum prospicere, quod ita
2 ferè ubivis locorum usu servatur. Neque est, ut hæc consuetudo damnanda sit, vel quia custos detentione personæ, sive ea fiat in agris sive domi, videatur privatum carcerem committere contra constitutionem
3 Zenonianam *l. un. C. de privat. carcer. inhib.* vel quod pecus alienum in suo agro prehensum non liceat includere, imò ne quidem aliter agere seu expellere, quàm sine ullâ læsione, & eo modo, quo proprium suum ageret pecus: ceu cui aliàs constet facultas, vel dominum pecoris,

coris, ut ipse expellat, admonere, vel eundem de damno dato convenienti actione in judicio persequi, *l.39. pr. & §.1. ff. ad L. Aquil. l. 14. §.3. ff. praescript. verb. Coler. de process. executiv. part. 1. c. 3. n. 64. Klock. tom. 3. Consil. 149 n. 330.* maximè cùm illa prohibitio in Constitutionibus Imperii fuerit repetita ac propter pecus inclusum locum inveniat Constitutio pignorationis ad effectum decernendi mandati sine clausula *v. Schwanman. obs. 75. & 105.* Respondetur enim ad 1. 4
Neutiquam privatâ, sed publicâ autoritate detineri illum, qui à fundi domino in damno prehensus est, eamq; detentionem non fieri ad puniendum, imò ne quidem ad custodiendum, sed solummodò ut delinquens ad judicem, convincendi causâ, deferatur: quae nuda detentio cuivis privato concedenda est, utut regulariter prohibita *v. arg. l. 7. ff. de furt. l. 4. ff. ad L. Aquil.* Ad 2. prohibitionem inclusionis pecudum 5
specialibus inniti rationibus, ne scilicet dominus interim careat fructibus pecorum, ne etiam periculum aliquod ex inclusione metuendum sit, & insuper, quia actionibus ei, cui damnum datum, consultum sit, nihilq; opus, ut pignoratio pro consequendo interesse damni, atque sic quodammodò ad effectum cognoscendi, remittendi justitiae, & obtinendi cautionem, debeat admitti, *v. d. l. 39. ff. ad L. Aquil.* Cùm verò 6
quaedam ex his rationibus ad res inanimatas nil pertineant, itidemque omnes ad praesentem casum non quadrent, ubi pignoratio non suscipitur pro consequendo interesse damni, sed saltem ut reus ad judicem delatus facilius convincatur, quo casu pignora diu retinere non est necessum, hinc suâpte sponte sequitur, sub prohibitione legum non comprehendi vel hanc modò dictam, vel etiam aliam pignorationem, quae fieret duntaxat ad explorandum dominum pecoris, si is foret incertus, *conf. l. 8. ff. de incend. ruin. naufrag. l. 9. §.1. ff. de damn. infect. l. 5. §. 4 ff. ad exhib.* Idque hodie eò minùs habet dubium, quò magis 7
lex inclusionis pecorum prohibitiva tam jure Saxonum, quàm ferè universali Germaniae consuetudine antiquata est, ut nunc unicuiq; usu videatur permissum, etiam pro consequendâ aestimatione damni, pecus in eo deprehensum includere, ac sumptibus domini detinere, donec de damno illato, nec non de sumptibus pro pecorum custodia & sustentatione impensis, fuerit satisfactum, aut cautio interposita de se sistendo & judicialiter experiundo, *v. Wesenbec. π. si quadr. paup. n. 6. ibiq; Hahn. Coler. de process. execut. part. 1. c. 3. n. 66. Carpzov. part. 2*

*Constit.27. def.1.n.2. Schnobel. disp. ff.7. th.3. in fin. Richter. part.1.*
8 *decis.5. Klock. d. consil.*149.*n.*330. In specie de licitis pignorationibus eorum, qui hortos alienos, depopulandi, vastandi, aut furandi causâ ingrediuntur, aut in sylvis alienis non controversis arbores cædunt, *v. Ordinat. Hassiac. Georgii Hassiæ Landgravii, de anno* 1644. *verb.* Solch gefällte und geladene Holtz samt Pferden und Geschirr abgepfändet ꝛc. *Coler. d. c.* 3. *n.*68.

## §. XXXIV.

1 DEnique ad formam constitutionis custodum pertinet, ut juramento obstringantur, se omne id, quod ipsorum officio convenit, sedulò absq; ullo personarum vel alio respectu, velle peragere, in quo eadem illorum causa est, quæ quorumvis aliorum Officialium.
2 Cùm itaq; ipsi nitantur publicâ constitutione & autoritate, sint etiam homines bonæ notæ & famæ, ab omni privato interesse alieni, juramento insuper specialiter ad id officium ligati, satis certè durum foret, illorum denunciationibus omnem detrahere fidem, præsertim si eædem juvarentur vel detentione prehensæ personæ, vel agnitione rerum
3 pignoratarum. Quatenus verò ad effectum constitutionis custodum (de quo adhuc esset agendum, nisi ex dictis de eo satis constaret) referenda quoque sit fides suarum denunciationum, brevibus demonstrabo: Si quidem, ut fieri debebat, electi fuerint homines probi ab omni suspicione liberi, ac jurati, tunc eorum denunciationibus, maximè si pignoratio accesserit, in delictis levioribus, mulctâ saltem pecuniariâ coërceri solitis, absq; ulteriore probatione plena habetur fides, etiam ad effectum condemnationis, nisi contrariâ probatione vel urgentibus conjecturis ostendatur custodes per odium insontibus calumnias nexuisse, quo casu iisdem ulterior plena probatio incumberet, aut si calumniarum penitus convincerentur, vel de iis constaret, etiam harum nomine pœna immineret *l.* 1. *C. de Curios. & Stationar. l* 2. *&* 4. *C. de delator. Noe Meurer.* Jagt- und Forst-Recht *part.7. in extract. Reg. Constit. ex Claud. Mallevill. artic.*73. *pag.*215. *Stamm. de servit.*
4 *personal lib.*2.*c.*20. *add. supr.* §.31. *hic. n.*3. *in fin.* At in gravioribus criminibus, in quibus ad pœnam corporis afflictivam puta diuturnæ incarcerationis, relegationis, fustigationis &c. procedendum esset, opus ulteriore inquisitione in veritatem delationis & criminis; haud tamen,

men,

men, delicto non probato, de calumnia tenetur custos juratus, nisi de eâdem evidenter appareret, *d. text. add. Meurer.* Jagt- und Forst-Recht *part. 2. tit.* Wie die Erfahrung zu peinlicher Frag. *pag.* 47 & 48. *Mev. part. 1. decis* 41.

## §. XXXV.

SI reus criminis arborum furtim cæsarum super facto negato à ne- 1
mine esset prehensus, aliis modis tùm communia quùm specialia indicia contra eum depromenda sunt: Ita aliquod indicium videtur suggerere mala & improba vicinitas, *arg. l. 15. §. fin. ff. de instruct. & instrum. leg.* ceu quæ solet invidere & nocere, egena aut ditescere vo- 2
lens semper accolis & vicinis insidiari, & aliquid abradere sive precibus sive furto *d. l. 15. §. fin.* quo nomine quispiam apud Columell. conqueritur: Malo præteritorum, quàm præsentium meminisse, ne vicinum 3
meum nominem, qui nec arborem prolixiorem stare nostræ religionis, nec inviolatum seminarium, nec pedamentum quicquam annexum vineæ, nec etiam pecudes negligentius pasci solet, *v. Crus. de indic. delict. p. 3 c. 10. n. 1. 2. & 4.* ut & ideò propter ipsam malam vicinita- 4
tem, quâ emptores sæpius deterrentur, prædia habeantur vilioris pretii, *l. 35. §. ult ff. de contrah. empt. Coler. de process. execut. p. 3. c. 9. n. 141.* ac non supervacaneè, quando prædium venditurus esset, jusserit proclamari Themistocles, se quoq; bonum habere vicinum, *v. Barbos. & Tabor. thes. loc. commun. l. 19. c. 16. voc. Vicinitas. axiom. 2.* Quemadmodum 5
autem vicinitas in & per se bona est ac laudabilis, *Sirach. c. 25. v. 2.* ita benè assertio ad qualificatam illam vicinitatem, scilicet malam & improbam, fuit restricta, ut tunc demum procedat, si vicinus foret homo haud bonæ notæ, sed improbus, cui tam ampla conscientiæ latibula, ut vicinorum agros, prata, sylvas, imò totas magnâ ramositate spinosas arbores, sine ullo conscientiæ vulnere vel ictu, perpetuo ad vitam hospitio queat excipere & servare, qui itidem, juxta quòd sit improbus, etiam est egenus, aut si dives, saltem avarus, ad instar feræ belluæ, quò intendit, oppida, agros, fana, domosq; vastans, ut eum arbores furtim cæcidisse sit verisimile, præsertim ubi alia quædam adminicula concurrerent, absq; quibus solam vicinitatem, utut dicto modo qualificatam, sufficere vix dixerim.

## §. XXXVI.

1 CApitalem quoque inimicitiam indicium aliquod ſubminiſtrare volunt, ſi alia, quantumvis generalia, indicia & adminicula concurrunt. *v. Cruſ. de indic. delict. p.3 c.10. n.5. & ſeq. add. Menoch. de præſumpt. lib.1. quæſt.89. n.50. & ſeq. Bocer. de quæſt. & tortur. c.3. n.33.*
2 *& ſeq.* Ipſe aliquando judex reo juramentum purgationis imponere non hæſitavi, concurrentibus cum inimicitia, ſaltem leviori, aliis adminiculis, in tali cauſa: Duo vicini de aquæductu per alterius hortum controvertentes, in ipſo illo horto rixam moverant, ſeq; invicem injuriis proſcinderant. Horti dominus, homo ſimplex & probus è rixa diſcedens, vicinum ſuum hominem invidum & ad ultiones proclivem, in horto relinquit, redit tamen ante lapſum unius horæ in hortum, ubi ſtatim novellæ arbores, anteà adhuc integræ, cæſæ, fractæ, & corruptæ inventæ ſunt. Taliter concurrebant contentio ac lis de aquæductu, rixæ & injuriæ nondum abolitæ, vicini improbitas, ejusdem commoratio in horto poſt diſceſſum domini, relicta arborum integritas & tam repentinè inſecuta recens corruptio.

## §. XXXVII.

1 SImilis efficaciæ, ut nimirum non niſi concurrentibus aliis indiciis ſatis operentur, ſunt invidia, *v. Cruſ. de indic. delict. p.3. c.10. n.15.*
2 contentio ac lis de ipſa ſylva, aut arbore furtim, nec manifeſtè prætenſi
3 juris ergò, cæſa *Cruſ. d. c.10. n.11. & ſeq.* Item ſi quid, quod in loco cæſæ arboris amiſſum & relictum, fuerit inventum, quod ſuum poſſeſſorem, ſi plura adminicula concurrerent, redderet ſuſpectum, veluti ſi tale quid relictum, non in ſylva aliove loco, ubi homines deambulare ſolent, ſed in horto benè circummunito, aut eâ ſylvarum parte, ubi
4 nulla aliorum hominum deambulatio quiret præſumi. Quibus deniq; annumeranda laſciva petulansq; diffamati malitia cum juvenili & puerili ætate conjuncta, nec non delinquendi nocendive conſuetudo. *Cruſ. d. c.10. num.18.*

## §. XXXVIII.

1 ILlud quoque, quod contra ipſos ſylvarum Præfectos quidam eruunt indicium, ſi iidem, tenuioris anteà fortunæ, rem familiarem citius

& in-

& inopinatò, nullis vel thesaurorum inventionibus, vel hæreditatibus, vel donationibus, vel commerciorum lucris accedentibus, nimiùm pendente officio auxerint, aut si ii, quibus anteà nemus domus, sylva villa fuerat, nunc luxu & splendore magnifica palatia extruxerint, non aliter quicquam operatur, nisi hæc omnia, quæ modò recensui, vel alia adminicula concurrant, *v. Crus[illegible] c.10. n.22. & part.1. c.92. n.18. add. Menoch. lib.5. præsumpt.31. n.3. Bocer. de quæst. & tortur. c.3. n.86. & seq. Frider. Mindan. de process. mandat. & monit. lib. 2. c.13. n. 30. Nauraht. tr. de ratiocinar. pag. 95. & seq.*

## §. XXXIX.

EX iis, quæ per totam hanc Sectionem sunt edocta, insimul apparet 1
de eo arborum dominii, similisve alterius juris effectu, quo fit, ut
nemini fas sit, in aliena sylva vel arboreto, vel etiam alienam arborem
invito domino aut alterius juris possessore, sive furtim & clam sive per
vim, ex quacunq; intentione, succidere. Eousq; tamen se haud por- 2
rigit particularis dominii efficacia, ut non cedere cogatur rationi su-
periori, & quæ pluris habenda sit quàm cujusq; privati dominium.
Hoc enim subesse publicæ necessitati vel utilitati, solidè demonstra- 3
tum est *in Miscell. jur. quæst.2. item suprà Class 4. Sect.7.* multò magis
ergò, si jussus summi DEI immortalis accederet, cui, ceu Creatori
ipsius hominis & omnium arborum, omninò sit parendum. Imò si ac- 4
curatius rem intueamur, non videri potest ea arborum excisio invito
domino particulari fieri, quam vel necessitas publica exigit, vel ipse
DEUS expresso jussu demandat, cùm homo in societate civili degens
implicitè in se receperit omne id pro rata, quod publicæ utilitatis ratio
suadet, *v. d. quæst.2. Miscell jur.* neq; præsumendum unquam de homi-
ne probo, quòd non velit, etiam cum amissione rerum suarum, sequi
divina mandata *Deut. c.13. v.4. Jos. c.14. v.8. c.24. v.14. & seq. &
v.24. I. Sam.12. v.20. I. Reg. c.9. v.4. & seq. c.14. v.8. c.18. v.21.
II Reg. c.23. v.3. II. Paralip. c.15. v.12. & 15. c.34. v.2. & 3. Matth.
c.4. v.22. c.10 v.38. c.16. v.24. c.19. v.28 & 29. Marc. c.8. v.34. 36. &
37. c.10. v.28. & seq. Luc. c.9. v.23. & 25. c.14. v.26. 27. Joh. c.8. v.12.
c.10. v.27. c.12. v.26. c.13. v.15. & 16. I. Cor. c.11. v.1. Ephes. c.5. v.1.*
Perinde itaque erit, aliquot qui sequuntur speciales casus, referre inter 5
illos, ubi dominus arborum in excisionem tacitè consentit, vel eosdem
specia-

ſpecialiter à regula excipere propter legem particulari dominio ſupe-
6 riorem. Publicæ enim neceſſitatis vel utilitatis gratiâ receptum, ut arbores propè fortalitium exiſtentes aliquando pro defenſione propugnaculi impunè ſuccidantur, *v. ſupr. Claſſ. 2. Sect. 3. §. 1. & ſeq.* quemadmodum etiam hoſtis ſine peccato cædit alienas arbores, infrugiferas tamen, pro ædificandâ munitione contra fortalitium, quod eſt obſi-
7 dione premendum, *Deut. c. 20. v. pen. & ult. Judic. c. 9. v. 48. & 49.* Similiter, cùm tempore peſtis cuivis privato ſit conſultum, eligere ſibi habitationem, quæ hortos, ſylvas, aliave arboreta non adeò prope habeat, eò quòd, aëre veneno infecto, arbores præcipuè illæ, quæ ſuâ naturâ putridæ ac venenoſæ, fomitem & ſemen peſtibilis morbi facilè concipere & ſervare, tetroſq; vapores ſoleant exhalare, *Zach. quæſt. Med. legal. lib. 3. tit. 3. quæſt. 4. n. 7. Naurabt. tr. de vit. & mort. hom. theor. 33.* conſequens erit, toti quoque civitati conſilio medico-politico ſuadere, ut tunc hortos, ſylvas, & arboreta, præſertim ad eam urbis partem, unde venenoſi ſpirant venti, curet excidi ad conſervandam à contagione civitatem, damni refuſione ex publico faciendâ, *ſecundùm tradita ſuprà Claſſ. 2. Sect. 3. §. 5. & ſeq. & Claſſ. 4. Sect. XI. §. unic. Item quæſt. 2. Miſcell. jur.*

## §. XL.

1 ETiamſi jure divino prohibeatur hoſtis pro ædificandâ munitione contra propugnaculum obſidendum dejicere arbores pomiferas, haud quidem principaliter ex eâ causâ, quòd non ut homines, ita etiam arbores adverſus nos in prælium queant conſurgere, *Grot de jur. bell. & pac. l. 3. c. 12. §. 2.* quæ ratio arboribus infrugiferis, cædi permiſſis, foret communis, nec etiam ſolummodò ideò, ne Iſraëlitæ, terram Canaan propediem occupaturi, ſibi ipſis damnum inferrent, *Ziegler. ad Grot. d. loc.* ſed ex generali ratione, quia arbores frugiferæ in eſcam & conſervationem generis humani ſunt creatæ, *Deut. c. 20. v pen. & ult.* tamen easdem quoque ſine peccato hoſtis ſuccidit, ſi bellum à Deo in pœnam nequitiæ & impietatis hominum eſſet decretum, hoſtiq; præceptum etiam bonas & frugiferas arbores proſternere, *v. II. Reg c. 3. v. 19. &*
2 *25.* Quæritur verò, utrum eo caſu expreſſus Dei juſſus ſit præcisè neceſſarius pro excuſatione hoſtis, pomiferas arbores cædentis, an verò ſufficiat juſta belli cauſa, ut tunc nil videatur factum contra voluntatem

tem Dei, si ejus, quem alter justo bello persequitur, arbores pomiferæ destruantur? Videtur sufficere, si appareat de justa belli ac impios ita puniendi causâ, quasi tunc procedatur instinctu & jussu divino: cùm Deus impietatem hominum etiam fame & alimentorum subtractione, atque sic quoq; bonarum arborum perditione coërceat, velut ipsemet exclamat: Si in decretis meis ambulaveritis, præceptaq; mea „ servaveritis & feceritis ea, dabo pluvias vestras tempore suo, dabitq; „ terra fructum suum, & arbores agrorum dabunt fructum suum &c. „ Si autem non audieritis me, &c. dabo cœlum vestrum sicut ferrum, & „ terram vestram sicut æs, neq; dabit terra vestra fructum suum, & ar- „ bores regionis vestræ non dabunt fructum suum &c. *Levit. c.26. v. 3.* „ 4. 19. 20. *Psalm.* 104. *v.* 16. Semen multum educetis ad agrum, & „ parum colligetis, absumet illud locusta: Vineas plantabitis & coletis, „ & vinum non bibetis neq; colligetis, devorabit illud vermis: Olivæ „ erunt vobis in omni termino vestro, at oleo non ungetis vos, quia de- „ cidet oliva vestra: omnem arborem vestram & fructum terræ ve- „ stræ absumet locusta, *Deut. c.28. v.38.* 40. 42. *Exod. c.10. v.4. & seq.* „ Sulphur & sal, & combustio totum solum vestrum: Non seretis, „ neque germinabit, neque ascendet in eo ulla herba, ut in subversione „ Sodom & Amorah, Admah & Seborim. *Deut. c. 29. v. 23.* Neque 4
est, ut homini fiat injuria, cui meritò ostenditur, quàm magnum sit peccatum, diviná abuti gratiâ, eumque contemnere, à quo vitam & alimenta habet, & superbire in eo, quod facilè adimi potest ab illo, qui dedit. Accedit quoque alia ratio pro hâc sententia, nimirum 5
quòd publicè intersit impios puniri; ob publicam verò utilitatem etiam arbores pomiferas excidi posse, jam aliquoties demonstratum. Sed hoc posterius argumentum ad casum præsentem vix quadrat, si- 6
quidem excisio arborum pomiferarum publicæ necessitatis vel utilitatis causâ tunc demum legitimè procedit, si hæc ipsa publica necessitas major sit illâ, quæ in conservatione arborum pomiferarum consistit, nec tamen ullâ aliâ ratione queat obtineri, nisi arborum, utut frugiferarum, perditione: ast punitio impiorum ad effectum conversionis, vel alium, ob quem eam fieri publicè interest, multis aliis modis potest perfici, etiam alimentorum subtractione, ut non præcisè tale remedium arripiendum, quod regulariter & expresè à Deo est prohibi-

7 hibitum, velut arborum pomiferarum succisio. Non majoris ponderis est alterum, quod præcedit, argumentum, adeoque specialis & expressus jussus Dei videtur ubique necessarius, quoties alienarum bonarum, seu *secundum vulgatam lectionem* frugiferarum arborum incisio excusanda est, neq; sufficit, justam adesse belli aut impios puniendi
8 causam. Exemplum enim quod occurrit *II.Reg. 3.v.19.& 25.* nititur speciali Dei jussu, ad alios casus, in quibus is deficit, minimè trahendum, quemadmodum nihil tribuit in aliis casibus argumenti, quando Israëlitæ ob retentionem vasorum ab Ægyptiis commodatò acceptorum absolvuntur crimine furti, eò quòd speciale & expressum DEI mandatum præcesserat, *Exod.c.11.v.3. & c.12.v.35.& 36.* Non
9 quicquam ad rem facit justa belli aut impios puniendi causa, ceu quæ, utut etiam homini cognita esse possit, residet penes arbitrium Dei, neque excusat eum à peccato, qui quid absq; speciali divino jussu impiè & dolosè admisit, quod in se est malum factum, quodq; Deus in pœ-
10 nam impietatis fieri quasi conniventibus oculis permittit. Sanè aliquando ex justa Dei in populum irâ commoventur bella, regiones devastantur & urbes, bona auferuntur, fœminæ & uxores constuprantur, *Deut.c.28.v.30.& seq. v.49.& seq. Judic.c.2.v.14. Jesa.c.5.v.26. Jerem.c.5.v.15.& seq.c.6 v.12.* nec tamen ea mala facta ratione illorum, qui ea perpetrant, approbantur, sed injusta habentur & dicuntur *Deut.d.c.28 v.33.* ideoque immunes à peccato non sunt, qui in bello, quantumvis justo, talia absq; divina jussione, ex libidine peccandi patrant, & quibus malis hominibus Deus saltem ceu instrumentis in pœnam aliorum utitur. Virga potiùs ipsa, in flagellationem aliorum ha-
11 ctenus acuata, in ignem conjicitur, *Jesa c.33. v.1.* Certè arborum frugiferarum temeraria in bello succisio in se mala & ex generali, non saltem Israëlitarum occupationem terræ Canaan: sed totum genus humanum respiciente causa severè prohibita est, *Deut.c.20.v.pen. & ult.* & ergò absq; peccato nunquam suscipitur ad punitionem impiorum, nisi ex speciali Dei jussu & mandato, *II.Reg 3. v 19 & 25. junct.h.nr. §.num.3.* nihil quicquam obstante, sed magis adjuvante metaphoricâ locutione apud *Jes.c.10.v.17.18.19.* ubi saltem spinas ac infrugiferas arbores, quibus homines impii comprehenduntur, deletas iri illæsis
12 frugiferis arboribus, seu piis hominibus, Propheta præsagit. Atque

hinc

hinc est, quòd plerorumq; Germaniæ Principum aliorumve populorum statutis bellicis severè, sub arbitrariâ pœnâ, prohibeatur vastatio non minus hortorum pomiferorum & arborum fructiferarum, quàm alterius cujusq; rei ad victum hominis necessariæ, *vid moderni Cæsaris Leopoldi Articuls*-Brieff *art.* 17. *&* 18. *Articuls*-Brieff der Reuters Völckern *de anno* 1672. *art.* 29. *&* 30. Des Ober-Sächsischen Crayses *Articuls*-Brieff *artic.* 67. Würtemberg. *Articuls*-Brieff *art.* 38. Hessischer *Articuls*-Brieff der Reuter *art.* 36. und zu Fuß
31. rc. Quòd autem in his ipsis constitutionibus bellicis excipiantur 13
casus summæ & extremæ necessitatis, haud alienum esse judico à superiore sententia, quâ saltem temeritas damnatur & exorbitans citra expressum Dei mandatum vindictæ cupido, aut præsumpta impiorum punitio, quæ soli Deo erat relinquenda. Sanè ea omnis in casu extremæ necessitatis deficit: potiùs rationem habet æquitatis, si fortè certâ saltem arbustorum parte, in quâ haud unicè salus humani generis pendebat, totus exercitus conservandus esset, majorem tunc publicam necessitatem cedere minori, *Conf. supr.* §. 16. *n.* 11. *&* 12. *hic. Item Class.* 2. *Sect.* 2. §. 13. *num.* 13.

# CLASSIS V.

## De homicidiis occasione succisionis lignorum contingentibus.

## SECTIO I.

### De homicidio contingente, dum ferrum securis è ligno elabitur.

§. I.

1 HActenus edoctum est, quousque unicuiq; vi sui dominii vel alterius juris, aliove titulo, in suo vel alieno arbores cædere sit permissum. Cùm verò in cædendo nonnunquam contingat, ut ferrum securis è ligno elabatur, vel putator ramum ex arbore dejiciat, eoq; vel etiam totius arboris dejectione, quempiam opprimat,
2 incidit quæstio, an & quomodo cæsor hoc nomine teneatur? De primo casu, si ferrum securis è ligno elabatur, disponit lex Mosaica: Quique abierit cum proximo suo in sylvam ad cædendum ligna, & impulsa fuerit manus ejus in securim ad cædendum lignum, elapsum autem fuerit ferrum è ligno, inveneritq; proximum suum, atq; hic moriatur, is fugiet ad unam urbium istarum (scilicet refugii) & vivet, ne persequatur propinquus sanguinis homicidam illum, cùm incaluerit cor ejus, & assequatur eum, quòd longior fuerit via, & percutiat eum animâ, cùm tamen non sit reus mortis, quòd odisset eum ab heri & nudius
3 tertius, *Deut. c. 19. v. 5. & 6.* Nimirum in terra, quam Israelitis dederat JEHOVAH, Moses tres jubet separare urbes, quæ privilegio gauderent asylorum, ut ad eas confugerent, qui ignoranter, nullo præcedente odio aut animo occidendi, quempiam percusserat, tutus ibidem futurus & securus à privata vindicta, quæ proximis occisi cognatis erat permissa, *d. c. 19. v. 2. 4, 12. & c. 4, v. 41. & seq.* nuncq; exempli lo-

eo subjicit casum, modò num. 2. hîc descriptum, ac cæsorem non solùm privatâ illâ vindictâ eximit, sed & plane à reatu excusat, *add. Num. c. 15. v. 22. 24. & seq.* Quæ lex, sicut naturali innititur à Deo ipso in- 4
sitæ rationi, ita ab eâdem non recedit jus civile, verùm in conformitate legis divinæ & naturalis etiam hæc disponit, ut homicidium ad effectum pœnæ non videatur committi absq; voluntate occidendi, *l. 1. §. 3. l. 7. ff. ad L. Cornel. de sicar. add. arg. §. 18. Instit. de oblig. quæ ex delict. l. 3. § 1. ff. de injur. l. pen. ff. ad L. Jul. de adult.* atq; ut in omnibus pœnalibus judiciis imprudentiæ succurratur, *l. 108. ff. de R. I.* Sanè in 5
præsenti casu nulla perspicitur occidendi voluntas, cùm cæsor lignorum non potuerit nec debuerit scire, ferrum è ligno elapsum iri, adeoq; verè agat per ignorantiam, licet adstare quempiam sciverit & viderit, *c. 14. 15. 23. X. de homicid.*

## §. II.

Talis verò ignorantia non præsumitur, neq; cæsor doli & simula- 1
tionis expers esse censetur, si inter ipsum & occisum intercesserint recentes & nondum abolitæ inimicitiæ, atq; odium ita qualificatum, ut credibile sit, cæsorem omni studio ferrum securis adeò leviter ligno junxisse, ut occidendi proximi causâ elaberetur, *Deut. d. c. 19. v. 11. & 12.* Non enim quodlibet præcedens odium constituit in reatu ho- 2
micidii, sed illud demum, quando quis ideò reus mortis haberi potest, quòd alterum odisset ab heri & nudius tertius *v. num. 2.* Consideran- 3
da igitur persona cæsoris, origo & causa inimicitiæ, spatiumq; temporis, quòd intercessit: si inimicitiæ non essent recentes, sed longo tempore absq; ulla ultione, utut commoda ulciscendi fuisset occasio, relictæ, credendum est, inimicitias etiam magnas esse abolitas, omnesq; injurias condonatas, adeoq; tunc contra cæsorem aliqua sinistra suspicio minimè cadit: sicut nec eo casu, quando inimicitiæ fuissent leves, 4
ex levi causa & injuria subortæ, propter quas non esset verisimile, quempiam livori in tantum quoq;, omni pietate abjectâ, velle indulgere, ut tam nefandum facinus admitteret. Porrò si cæsor ad eam pie- 5
tatem & mansuetudinem foret assuefactus, ut menti ipsius continuò illud Sophoclis videri queat implantatum;

*-- -- -- -- inimicitias decet*
*mortales esse, amicitias sed convenit*
*Esse immortales: -- -- -- --*
&
*Hac sine semper, censeo, inimicum oderis,*
*Tanquam idem amicus sit futurus indidem.*

6 tunc itidem cessat præsumptio voluntariæ necis. E contra si inimicitiæ essent recentes & magnæ, nec dum abolitæ, cæsorisq; persona tam impiæ ac pervicacis naturæ, ut vel quidvis soleat moliri, quò inimicorum famam, facultates, vitamq; temporalem & æternam ruat, ad instar illius Mediolanensis, quem appellare nefas, quòd inimicum inopinantem adortus, humiq; dejiciens, mortem, sicâ faucibus impositâ, minabatur, nisi ob illatas injurias satis sibi fieret, atq; cùm hic, inopinato perterrefactus casu, veniam precaretur, pœnam deprecaretur, dictum factum nollet, ille ulteriùs minas urgebat, se mortem illaturum, nisi Deum immortalem ejuraret, imò porrò, cùm hic etiam Deos Deasq; omnes detestabilem in modum exsecraretur, ille exsecrationes, quo minùs simularentur, sæpiùs ex animo fieri jubebat, deinde gladio jugulum abscindebat, postremò de hoste triumphans: Et illam esse generosam victoriam ac ultionem, quæ & corpori vitam eriperet, & animo æternos cruciatus esset allatura. *v. Bodin. de republic. c. ult.* si, inquam, ejusmodi circumstantiæ casum comitarentur, non posset iste videri per ignorantiam contigisse, sed magna contra cæsorem oriretur suspicio præmeditatæ occisionis, præbens, maximè in causa homicidii, sufficiens indicium ad torturam, modò aliquod aliud adminiculum, ut ut saltem generale concurrat, reusq; suspicionem non satis elidat, etiamsi ipsum occisionis factum neget, *v. Bocer. de quæst. & tortur. c.3. n.33. Crus. de indic. delict. p.1. c.9.* multò ergò magis in casu præsente, ubi reus ipsum factum occisionis confitetur, nec tamen à suspicione contra se legitimè suborta se satis valet purgare.

## §. III.

1 OPortet quoq; cæsorem involuntarium factum pœnitentiâ comprobare, secus enim aut non involuntariò censetur occidisse, aut ratum habere peccatum, quod quidem ex ignorantia admisit, admissurus

surus tamen etiam, si non ignorâsset, qualis ignorantia posset dici voluntatem concomitans, neq; ullo modo excusat, sed locum facere videtur pœnæ homicidii ordinariæ: 2 Cùm enim peccet ille, qui maleficium ab alio, *etiam non suo nomine* commissum ratum habet, indeq; extraordinariè; is vero, qui quod suo nomine ab alio patratum est, assensu suo comprobat, adhuc gravius puniendus sit, sequitur eum, qui *à se ipso* ignoranter commissum posteà approbat, gravissimè, pœnâ scilicet ordinariâ, coërcendum esse, ceu qui hoc ipso animum occidendi satis declarat *c. 23. de sentent. excommun. in 6.* 3 Quod sanè ita est stricto jure, & quando de ratihabitione & approbatione, quæ non ubivis ex sola non pœnitentia inducitur, satis apparet, quo demum casu ratihabitio mandato ac simplici voluntati æquiparatur etiam in maleficiis *l. 60. l. 152. §. 2. ff. de R. I. l. 1. §. 14. l. 3. §. 10. ff. d. vi & vi arm.* 4 Ast aliter æquitas poscere videtur: quamvis enim quis tale facinus admissurus fuisset etiam, si non ignorasset, atq; sic non omninò desit voluntas, nec simpliciter invita actio queat videri; Cùm tamen appetitus in rem ignotam haud feratur, neq; spontaneum sit habendum, in quod non fertur appetitus, certè actio pro absolutè voluntaria, sicut illa, quæ ex destinato animo & præcedente voluntate patratur, æstimari nequit, ideoq; excusationem non quidem à toto, saltem à tanto meretur. *conf. Itter. Synops. philos. moral. lib. 2. c. ult. axiom. 7. & 8.* 5 Atq; hanc æquitatem servat praxis hodierna, ut pœna pro ratione circumstantiarum sit arbitraria, durior tamen semper illâ extraordinariâ, quæ tenet eum, qui gestum non à se sed ab alio suo nomine, approbat aut ratum habet, *d. c. 23. de sentent. excommun. in 6. Theodoric. crim. c. 1. aphor. 28. num 2. in fin.*

## §. IV.

INsuper omni aliâ culpâ debet vacare cæsor, si velit excusari à pœna: 1
ubi enim v. gr. animadvertisset ferrum securis in ligno jam agitari, & nihilominus cædere perrexisset, adstantem non monens, haud erit impunis, sed in culpâ, ceu qui tunc scire potuit & debuit, ferrum securis facilè posse elabi, *arg. l. 24. §. 10. ff. de damn. inf.* Quemadmodum 2
verò ea culpa suos habere potest gradus, prout cæsor vel ex incuria vel dolo & omni studio proximum non monuit, nec etiam securem ligno firmiter junxit, ita arbitraria extraordinaria his casibus obtinet pœna, ali-

aliquando mitior, nonnunquam gravior, cùm cæsor potuerit scire, qualiter culpam declinare debuisset, & tamen non declinavit, neq; removit id, quod causam homicidio potuit præbere, *l. 121. ff. de R. I. c. 3. & 4. dist. 25. add. Covarruv. relect. Clement. Si furiosus. de homi-*
3 *cid. part. 2. §. 4.* Quamvis autem eo casu, quando cæsor omni studio & dolo securem non rursus firmiter ligno junxisset, neq; adstantem monuisset, magis videatur verus subesse dolus, quàm aliqua culpa etiam latissima, ideoq; non desit animus vel occidendi vel tale quid inferendi, unde mortem sequi posse scire cæsor debebat, quo utroq; casu pœna homicidii ordinaria locum habet. *Carpzov. pr. crim. part. 1. quæst. 1. num. 28. & seq. & quæst. 27. num. 5. & seq.*
4 tamen hæc pœna ordinaria tunc demum procedit, si quis versatus esset in re per se illicita, nec non duntaxat quantum ad ipsum illud subjectum attinet, circa quod versatur malitia illicitè operantis; itemque quantum ea concernit, quæ illi objecto per se & immediatè junguntur, aut necessariò sequuntur: Non autem quoad illa, quæ per accidens oriuntur à re illa mala (multò minùs si à bona & licita) cui opera datur. Etenim quæ per accidens eveniunt ex opere aliquo, & tanquam effectus remoti ex eodem procedunt, non imputantur agenti neq; ad malitiam, neq; ad bonitatem. *Carpzov. d. quæst. 1 n. 64.*
5 In præsenti casu cæsor versatur in re licita, ac insuper id, quod inde evenit, est in alio subjecto, quàm circa quod erat occupatus, neq; necessariò sequebatur ex non firmitate junctionis ferri cum ligno securis. sed per accidens, nisi fortè saltem eo casu, quando cæsor non nudâ voluntate vulnerandi, sed occidendi, securim taliter, ut necessariò elaberetur, junxisset, cædemq; in adstantem quasi studio & dolosè direxisset, nihil planè omittendo, ex quo non mors immediatè & necessa-
6 riò posset sequi. Perstat igitur, extra hunc postremum casum, sententia, quòd hîc latissima culpa, ceu quæ in punitionibus criminum dolo nunquam æquiparanda, saltem extraordinariâ pœnâ sit coërcenda, nec aliter etiam iste dolus, quem descripsi in hominis internecionem non immediatè directum, cohibendus *Carpzov. d. quæst. 1. n. 51. & 64. d. quæst. 27. num. 3. 4. 10. 23. 24. 33.*

SECTIO

# SECTIO II.

## De homicidio contingente per dejectionem ramorum arboris.

### §. Unic.

ALtero casu, si putator ex arbore ramum dejecerit, eoq; prætereuntem occiderit, nihil quidem interest inter locum publicum & privatum, in quo tale quid factum, sed tamen, an ibi iter fieri, hominumq; deambulatio esse soleat, vel non: Priori casu, cùm publicè sit utile commeare per itinera sine periculo & metu, *l.* 1. §. 1. *ff. de his qui effud.* omnis is, qui ex alto in itinera quid projicit, veluti si tegularius, machinarius, murator, architectus, lapides, tegulas, tigna vel similia ex alto, aut putator ramum ex arbore dejiceret, tenetur proclamare & monere prætereuntem, ut sibi præcaveat, imò & alicubi ex consuetudine, præsertim in urbium plateis, ante locum periculi ponendum est aliquod consuetum, omnibusq; notum & considerabile signum, ob cujus indicium possit quisque suæ securitati prospicere: 1
Hancq; acclamationem & denunciationem oportet fieri congruo loco ac tempore, quò magis transeuntes istâ præmonitione à periculo sint tuti. 2 Quod omne si exactè observaverit, qui ramum ex arbore, aliudve quid ex alto dejecit, nec tamen is, qui præteribat, sibi cavisset, sed oppressus esset, omni culpâ vacat putator arboris aliusve dejiciens, adeò ut ne quidem in Saxonia Weergeldum, in locum pœnæ L. Aquiliæ surrogatum, solvere sit obstrictus, sicut aliàs ratione culposi homicidii est receptum. 3 Sin verò ea proclamatio & denunciatio vel planè esset omissa, vel non debito loco & tempore, sed demum processisset, ubi etiam ramum cæsor dejiciebat, & periculum evitari amplius non poterat, tunc prout dolo vel incuriâ tale quid factum, ratione pœnæ ordinariæ vel extraordinariæ statuendum est argumento eorum, quæ dixi *Sect. præced.* §. 4. omni eo casu L. Aquiliâ vires suas retinente. 4 Posteriori casu, quo scilicet putator seorsim à via aut in medio fundo cædebat, ubi alii extraneo non esset jus vel consuetudo versandi, sive proclamaverit sive non, ab omni omninò culpa excusandus est, qui divinare non potuit nec debuit, aliquem ibi transiturum, solo dolo præ- 5

stando, si immiserit rem dejectam in eum, quem videbat transeuntem, *conf.* §. 5. *Inst.* & *l.* 31. *ff. ad L. Aquil. l.* 7. *ff. ad L. Corn. de sicar. Damhouder. prax. crim. c.* 84. *n.* 14. & *passim. c.* 85. *n.* 1. 2. *Carpzov. pract. crim. p.* 1. *quæst.* 27. *n.* 9. 12. 13. 19. 20. 59. & *seq. Melon. thes. jur. tit.* 49. *num.* 106.
6 Cùm tamen bonarum sit mentium, etiam ibi timere culpam, ubi culpa minimè reperitur, *c.* 2. *circ. fin.* χ. *de observ. jejun.* cautius agere & melius putaverim eum, qui semper & in omni loco prius circumspexerit & proclamaverit, quia quandoq; etiam in locis à via remotis quis deambulandi vel latendi justam potest habere causam, ut sic omne id eò magis provisum sit, quod à diligente provideri convenit, vacetque putator omni omninò, etiam minimâ culpâ, *d. l.* 31. *ff. ad L. Aquil.*

# SECTIO III.

## De homicidio contingente per dejectionem cæsæ arboris.

### §. Unic.

1 PRædicta omnia ad tertium quoque principalem casum, ubi arbor cæsa cadendo quempiam opprimeret, repetenda & applicanda sunt, *v. c.* 49. 50. & 51. *dist.* 50.
2 In genere quoque observandum, si quæstio aliqua de homicidio casuali vel culposo incidat, ut non temerè tale quid dicatur, sed qualitas ejus summâ circumspectione examinetur, quasi in fortuitis quoq; homicidiis, multò magis in culposis, rigor divini juris consideratu sit dignus, *v. Zieriz. ad const. crim.*
3 *Carol. V. artic. s. cap.* 146. *verb. Homicidium casuale.* Equidem summoperè præcaveri homicidia Deus jubet, & severè vindicari, *Genes. c.* 9. *v.* 5. & 6. ut ideò jure divino id demum homicidium habeatur casuale, quando Deus objicit aliquem manui alterius præter ullam ipsius intentionem & cogitationem, *Exod. c.* 21. *v.* 13. nec sanè malè dictum est, judicem nunquam debere pœnitere in causa homicidii fuisse severum; & clementem in pœna hodierna furti.

CLASS.

# CLASS. VI.
# De lignis rutis cæsis.
## SECTIO I.
### De lignis rutis cæsis in genere eorumq; dominio.

§. I.

RUta cæsa ea esse intelliguntur, quæ terrâ 1
non tenentur, quæq; opere structili tectoriove non continentur, *v. l.241. ff. de V.S.* adeoq; fundi vel ædium amplius non sunt, *l.66. §. fin. ff. de contrah. empt.* Unde sub iis comprehenduntur etiam arbores, solo 2
non amplius cohærentes, veluti quæ cæsæ, radicitus erutæ, ventorum vel fluminum vi dejectæ, aut vetustate collapsæ sunt, quæ omnes haud amplius censentur esse fundi, *arg. d. ll.* scilicet quoad effectus illos, qui ex cohærentia cum fundo dependent, velut patebit, si prius in connexione præmissorum de dominio earum & usu dixerim. Cùm enim 3
hactenus fuerit ostensum, quis sit dominii arborum effectus tam in earum succisione, quàm in perceptione glandium aliarumve commoditatum, nec non in potestate prohibendi alios ab omni usu, quibus nullum jus in eas competeret; ordo nunc tangit quæstionem, quid ratione dominii dicendum, si nunc arbores sint cæsæ vel alio modo dejectæ aut collapsæ? Etenim posset videri, quemadmodum dominium 4
arboris coalitione cum terra acquiritur, *v. supr. Class. 3. Sect. 1. §. 1. ibid. Sect. 4. §. 1. & seq.* ita idem rursus amitti, quamprimum arbor terrâ haud amplius continetur, utpote cessantibus tunc omnibus iis causis, quæ dominium constituebant, *d. Cl. 3. Sect. 1. §. 1. add. arg. l. 8. §. 1. ff. de a. r. d. l. 19. ff. commun. divid.* Verùm non ubiq; cessat dominium, 5
quando causæ deficiunt constituentes, sed tunc demum, ubi hæc causarum constituentium cessatio contingeret voluntate domini & animo dominium suum abalienandi, ceu quia id quod semel ex quacunq; causa nostrum factum est, sine facto nostro ad alium haud queat transferri,

 ferri,

ferri, adeoq; solà causæ constituentis interversione, si ea non descendat ex nostra voluntate & animo rem derelinquendi, neutiquam fieri, ut
6 dominium sit alterius, *arg. l.11. ff. de R.I. ibiq; Dd.* Nihil obstant præcitatæ ll. Aliud quippe est quærere de dominii, quod quis ante habet, qualitate ad effectum communi dividundo judicii: aliud, num exemptio è terrà per se potens sit dominii causam planè & penitùs mutare ac intervertere, consequenter alteri dominium, aut saltem libertatem istud occupatione consequendi, præbere. Prima quæstio, an scilicet arbor, quæ erat certis partibus pro diviso communis, fiat nunc exemptione è terra communis pro indiviso, ut locus sit communi dividundo judicio, nihil pertinet ad dominium ipsum, sed duntaxat ad dominii modum: Nulla interrogatio est, utrum arbor communis maneat post exemptionem è terra communis, sed saltem an tunc adhuc pro diviso, an verò nunc pro indiviso communis sit? Pro diviso autem vel indiviso esse commune respicit modum communionis, non ipsam
7 communionem. Quantum quidem ipsum dominium ejusq; communionem in præfato casu attinet, id ipsum eamq; manere in arbore excisa vel eruta, sicut ante exemptionem à terra fuerat, implicitè omnes unanimiter in dictis & aliis ll. affirmant Doctores, *v. d.l.8. §.1. ff. d.a.r. d.d.l.19. ff. commun. divid. & l.83. ff. pro soc. add. Cost de quot. & rat. quæst.46. n.3.* unde hæ ipsæ leges, quæ videbantur sententiæ
8 meæ obstare, eam potiùs firmant. Quamvis verò, quoad dominii ejusq; communionis modum res expedita non sit, & Paulus tam à Marciano quàm à se ipso diversus esse videatur: Marciano communionem pro indiviso post exemptionem à terra statuente, si quoq; prædium, in quo arbor fuerat, pro indiviso esset commune, *d. l. 8. §.1. ff. de acq. r. dom.* Paulo verò id idem affirmante, non attento, utrum prædium foret pro indiviso aut pro diviso commune, *in d. l. 19. commun. div.* sed idem negante *in d.l.83. pro soc. add. supr. Classf.3 Sect.3.§.2.* tamen & hæc diversitas, si quæ subesset, haud infringeret, sed confirmaret,
9 quod de ipso dominio assertum est. Vel enim vera habetur sententia Pauli *in l 19. ff. commun. divid.* à Marciano hactenus non dissentientis *in d.l.8. §.1. de a.r.d.* & tunc meæ assertioni non adversatur, quia tendit saltem ad modum dominii ratione dandæ actionis, ut demonstratum est: vel ejusdem Pauli opinio præferenda *in l.83. ff. pro soc.* & tunc eò potiùs confirmaretur mea opinio per argumentum à minori

nori ad majus, quòd nimirum excisione arboris à terra multò minùs dominium ipsum cesendum sit mutatum, dum ne modus quidem dominii eâdem mutari potuerit. Sanè si penitius rem inspiciamus, nul- 10
la quoq; ratione modi dominii diversitas opinionum occurrit, eò quòd non sit identitas casuum in prædictis legibus. Marcianus *in l.* 8. §. 1. *d. a. r. d.* simpliciter asserit, si in confinio lapis nascatur, & sint pro indiviso communia prædia, lapidem futurum pro indiviso communem, si terra fuerit exemptus. Loquitur ergò sat clarè de lapide, qui natus erat in confinio prædiorum pro indiviso communium, & qui ideò ipse fuit pro indiviso communis, antequam terrâ eximeretur, atque sic in effectu nil aliud dicit, quàm hoc, lapidem, qui ante exemptionem è terra fuit pro indiviso communis, manere talem etiam post exemptionem, hácque solâ ne quidem modum dominii, multò minùs ipsum dominium mutari, quá ipsâ doctrinâ omninò firmat meam sententiam.
Neq; est ut assertioni quicquam obstet, quòd confinium, in quo lapis 11
natus esse dicitur, nullum sit in prædiis pro indiviso communibus, sed quod ipsum confinium, ubi aliquod est, efficiat, ut prædia à se invicem sint limitata, ex quo videri posset lapis natus esse in confinio fundorum divisorum: Cùm enim prædia quoq; pro indiviso communia recipiant certos fines saltem quoad culturam & usum, ut nihilominus ipsum jus dominii sit, maneatq; pro indiviso commune, atq; sic confinium dici queat ratione culturæ & usus etiam de fundis, quorum dominium in se pro indiviso commune est, *v. Bartol. ad d. l.* 8. *ff. de acq r. dom.* capienda hîc erit ea confinii significatio, quam cum verbis sat clarè expressis, *& sunt pro indiviso communia prædia*, commodè liceat conciliari. Alium planè casum proponit Paulus *in d. l.* 19. *ff. commun. divid.* 12
scilicet hunc, quod arbor quæ in confinio nata est, aut lapis qui per utrumq; fundum extenditur, quamdiu cohæret fundo, è regione cujusq; finium sit utriusq;, h. e. pro diviso communis, adeoque in judicium communi dividundo non veniat; sed cùm aut lapis exemptus, aut arbor succisa vel eruta est, pro indiviso fiat communis, ut tunc locus sit communi dividundo judicio: Etiamsi verò appareat, ac si Marcia- 13
nus in *d. l* 8. *d. a. r. d.* etiam hunc casum decidat in contrarium saltem implicitè, quasi diceret, pro indiviso communem esse lapidem exemptum, ast restrictivè, si fundus quoq; talis sit, in quo erat natus, ut sic à contrario sensu non fieret exemptione pro indiviso communis, si præ-

dium tale non eſſet, in quo natus; tamen verius eſt, Marcianum eum caſum planè non tractare, neq; vel expreſsè vel implicitè decidere, ac dictam quoque reſtrictionem neutiquam eò pertinere, aut ad præcedentia tanquam aliquam limitationem eſſe referendam: ſed potius ſimpliciter proponi ac dirimi caſum de lapide in confinio prædiorum pro indiviſo communium nato, & nunc exempto, quaſi tantummodò dubium aliquod propter ſolam exemptionem eſſet ſubortum, num ea dominii cauſam vel modum interverteret? ſicut & in pr. ibid. ac l. præced. principaliter occurrit & definitur caſus de portionibus, quibus conſtaret communio arboris in confinio prædiorum, ſive pro diviſo ſive pro indiviſo communium, enatæ, tanquam quæſtio de eâdem incidiſſet, utrum communio ex partibus æqualibus, an verò inæqua-
14 libus ſit intelligenda? Cœterùm deciſioni ex l. 19. ff. commun. divid. jam præced. n. 12. allatæ, adhuc videtur è diametro contrariari illa, quam idem Paulus refert *in l. 83. ff. pro ſoc.* ſed puto utramq; poſſe conciliari, ſi adnotetur, inſtitutam in l. 19. comm. divid. comparationem arboris lapidisve cum duabus maſſis duorum dominorum con-
15 flatis non ita crudè, ſed ſuo certo modo eſſe intelligendam. Satis nota eſt diſtinctio, inter commixtionem & confuſionem, quòd per illam plura corpora ſolida diverſorum dominorum in unum corpus, ſeu in unum acervum permiſceantur; Hæc verò cenſeatur, quando talis permixtio fieret in unam maſſam ex rebus liquidis aut liquefactis, §. 27. & 28. *Inſt. de R.D.* Ad neutram propriè referri poteſt caſus, quando arbor, quæ duobus erat communis, eſſet eruta vel lapis communis è terra exemptus, cùm aliquod corpus liquidum aut liquefactum non adſit, neq; etiam plura corpora ſolida commiſceantur, ſed arbor, ſicut & lapis, tam ante quàm poſt exemptionem una elementatione continea-
16 tur. *v. part. 2. Claſſ. 2. §. 16. num. 1.* Dicendum itaque erit per quandam analogiam, quòd ea corpora, quæ una elementatione continentur, & tamen duorum dominorum ſunt, ratione juris dominii, recipiant diviſionem ſaltem in conſequentiam rei corporalis, cui adhærent, ita ut v. g. arbor intelligatur communis pro parte diviſa, quâ dividitur ſolum, cui cohæret, & ſic hactenus, quoad illum effectum juris dominii, videantur quaſi tot arboris corpora, quot ſunt ratione dominii partes: quæ verò analogica diviſio neceſſariò ceſſat, quamprimùm illa cohærentia corporis communis cum re corporali fuit ſublata, &

v. gr.

v. gr. arbor communis eruta vel lapis è terra exemptus: cùm non amplius adsit illud, in cujus consequentiam aliqua divisio queat recipi, ut nunc illa, analogicè plura, arboris corpora videantur quasi in unum corpus pro indiviso redacta, & jus dominii esse confusum, ideoq; locus communi dividundo judicio *d. l. 19. ff. comm. divid. jud. ibiq; Bartol.* Sed hæc confusio juris dominii non de ipso dominio, verum de qualitate seu modo dominii erit accipienda, ut vocabulum *jus dominii* hîc idem importet, quod qualitas seu modus. Non enim valet prædicta analogia, quæ duntaxat in consequentiam plura corpora divisa ex uno corpore inducit, neq; circa ipsum dominium, sed saltem circa materiam communionis dominii pro diviso vel indiviso occupata est, operari ultrà intentionem & suum objectum, quicquid etiam se res aliter haberet in casibus, ubi vera & propriè dicta adesset commixtio vel communio, cùm omne simile soleat claudicare, & tantummodò catenus admittendum sit, quatenus commodè quadrat. Imò forsitan non 17
abs re hæsitaverim, utrum in ipsa verâ ac propriè dictâ commixtione vel confusione non magis sola qualitas aut modus dominii, seu jus dominii communis quoad saltem communionis qualitatem pro diviso vel indiviso, videatur confundi, quàm ipsum dominium interverti, sive permixtio fiat utriusq; domini voluntate sive fortuitò? Quamvis enim, factâ confusione duorum corporum in unam massam homogeneam, unusquisq; sociorum nunc quoque in parte alterius proprietatem pro indiviso, quam anteà non habebat, consequatur, & hoc ipso respectu communio, seu commixtio & confusio, ad genera acquisitionis referatur *in d. §. 27. & 28. Inst. de R. D. l. 7. §. 8. ff. de a. r. d. Franzk. ad d. §. 27. Inst. de R. D. n. 9.* tamen ea proprietatis pro indiviso acquisitio minimè infert aliquam veteris dominii interversionem, sed saltem ejus qualitatis quæ erat pro diviso vel indiviso, ceu quam solam anteà socius non habebat, utiq; verò ipsum proprietatis jus, quod etiam nunc, factâ confusione, neutiquam voluit penitus abdicare, qui in eandem consentit: multò minùs id eidem potuit absq; suo facto interverti, si confusio præter voluntatem accidisset. Neque est, ut in ea confusione, ac posteà communi dividundo judicio, videatur quis accipere partim aliud pro alio: Hoc enim nihil intervertere de ipso jure proprietatis ac dominii argumento est, quòd non raro detur utilis vindicatio ad æstimationem rei, ubi directa propter extrinsecum aliquod

impe-

impedimentum non poteſt competere, quarum tamen illa æquè ex ſolo fundamento dominii nondum interverſi provenit. Simile argumentum præbet commixtio plurium corporum, in qua quidem contingit, ut difficilè & ferè impoſſibile videatur, ſingula corpora dignoſcere & ſeparare: aſt quia eadem nihilominus certo loco, menſura &c. circumſcribi taliq; modo ſatis poſſunt deſignari, difficultati illi actione communi dividundo & officio judicis facilè ſuccurritur, ut quis in ea, quam ex capite nondum interverſi dominii nanciſcitur, ſatisfactione adhuc rem ſuam cenſeatur habere, *v. Franzk. ad d. §. 28. Inſt. de R. D.*

18 *n. 4.* Conſequitur ergò nunc ſuâ ſponte, Pauli ſententiam in l. 83. pro ſoc. accipiendam eſſe de caſu, ubi arbor communis in ſua una elementatione conſideratur tanquam unum corpus, quod ita quoq; maneret poſt ſeparationem à terra, ut eâdem nihil videatur confuſum, *fac. d. l. 83.*

19 *pro ſoc. verb. naturali ratione.* Atque ſic omnes hæ leges, quæ videbantur meam ſententiam evertere, eam potius juvant, aut certè ex iisdem ſaltem evincitur, ſeparatione arboris vel lapidis à terra confundi quidem dominium, at non amitti vel interverti, quod unicum pro meâ intentione eſt ſufficiens.

## §. II.

1 CОnveniens eſt præfato principio, quo ſcilicet dominium arboris ſolâ ſeparatione de terra non intervertitur, ut id omne quod hactenus perdocui de libero vel reſtricto uſu domini, aut eorum, quibus aliquod jus in arboribus ſolo cohærentibus conſtitutum eſt, obtineat

2 adhuc in iisdem, poſtquam à fundo ſunt ſeparatæ. Sic v.gr. arbores, ventorum aut fluminum vi dejectæ vel evulſæ, aut vetuſtate collapſæ, eatenus ſunt in fructu, ut is qui uſumfructum habet, velut uſufructuarius, maritus &c. *conf. Claſ. 4. Sect. 4. §. 1. & Sect. 5. §. 17. & 18.* poſſit ex ſylva quoq; incidua ſumere ad comburendum, ſi non habeat aliunde combuſtibilia, itemq; ad refectionem ædificii, v.gr. uſufructuarii,

3 dotalis &c. *l. 7. §. 12. ff. ſol. matr. junct. l. 12. pr. ff. de uſufr.* unde ſylva incidua, ratione arborum vento aut flumine dejectarum, uſufructuario hactenus eſt pro cædua, quatenus vel foci proprii inevitabilis neceſſitas, vel ædificii uſufructuarii reparatio poſtulat, *d. l. 12. pr. ff. de uſufr.* eodemq; planè modo penes ipſius reſidet facultatem, ex ſylva non cædua arbores dejectas ad ſolum familiæ uſum aut ædificii uſufructua-

fructuarii refectionem tollere, quo potest ex sylva cædua incidere eâ saltem, ut renascantur, arte, atq; tantummodò pro arbitrio boni viri & patrisfamiliâs absq; sylvæ devastatione, quaslibet arbores ad quemcunq;, etiam vendendi, usum, *v. d. Class.*4. *Sect.*5. §.3.4.5. ut & ideò 4
regula, quâ lignorum conservandorum causâ eousq; non sunt cædendæ ad ullum usum arbores vivæ, donec ad eundem idoneæ arbores aridæ, dejectæ aut collapsæ suppetunt, *v. Class.*4. *Sect.*17. §.9. etiam ad sylvam inciduam pertineat quousq; ejus fructus est. Si verò cædua 5
foret sylva, usufructuarius ampliorem, etiam vendendi, habet potestatem, ita tamen, si fortè tota sylva, aliudve arbustum hunc casum dejectionis arborum per vim ventorum aut fluminum pateretur, ut non omnes arbores tollat, sed boni viri arbitratu, quousq; ex ea sylva licitè cæderet, si casus non contigisset, *arg. l.*12. *pr. ff. de usufr. l.*7. §.12. *ff sol. matr. add. Class.*4. *Sect.* 5. §.7. *n.*2. Equidem differentia inter sylvam 6
cæduam & non cæduam respicit saltem modum utendi, nec quicquam facit pro immutatione proprietatis, quæ manet sui domini cum omni eo fructu, cujus perceptione usufructuarii juribus nullum fieret præjudicium: ut mirum haud sit, si tota sylva ruinam arborum passa esset, ex illis arboribus dejectis omnes reliquas, quas vel ex inciduâ vel cæduâ sylvâ secundum distinctionem, *n.* 2. 3. *&* 5. *hic* usufructuario cædere non licuisset, pertinere ad proprietarium ejusq; liberum usum, *d. text. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht / *p.*1. *c* 9. *n.*26. *&* 27. nisi easdem, post denunciationem casus, non sustulisset, sed pro derelicto habuisset, quo plus non comprehenso quàm excepto casu usufructuarius illas jure sibi sumeret, *Hahn. d. c.*9. *n.*29. sicut & in speciali casu, ubi ad jus glandium solummodò respicitur, *v. supr. Class.*4. *Sect.*3. §.19. *n.*2. Cæterùm 7
jam superiùs *Class* 4. *Sect.*5. §.6. demonstratum est, an & quatenus usufructuarius obligatus sit in locum dejectarum arborum supplantare alias? Num verò extinguatur ususfructus fundi, si arbores in eo essent 8
dejectæ, *v. l.* 8. *l.* 10. §.4. *ff. quib. mod. ususfr. amitt. add. Class.*4. *Sect.*5. §.10. *&* *præced.*

## §. III.

INcidit hîc quæstio, si cui usus lignorum cremialium, veluti aridarum aut vetustate collapsarum arborum vel ramorum esset venditus 1
aut locatus, num sub ea venditione vel locatione comprehendantur

etiam arbores, ventorum aut fluminum vi dejectæ? Quam quæstionem negare non hæsito, nisi saltem in casu, ubi arbores dejectæ jam putrefactioni essent relictæ. Equidem usus ille venditus aut locatus tantummodò pertinet ad foci necessitatem, pro quâ non facilè consumendæ arbores, quæ adhuc idoneam præbent materiam ædificandi, præcipuè ad illas ædificii partes, quæ ex lignis inutilioribus æquè possunt
2 constare. Convenit ergò prius de utilitate hujusmodi arborum, præsertim grandiorum & saniorum, circumspicere, easq; vel usibus ædificationum propriis destinare, vel ad eosdem aliis vendere, utut nonnunquam pro pretio viliori, *conf. Class. 4. Sect. 17. §. 9. junct. Ordinat. Hassiac. de anno* 1617. *ibi*: **Daß die Windfälle / sofern es den gehägten und verbottenen Orten nicht zu wider / zu rechter Zeit verkaufft / und wie bißhero geschehen / von unsern Unterthanen nicht entwendet / oder ohne Forst-Geld außm Wald geführet werden mögen.** Ob
3 eandem rationem, ne scilicet aliquando arbores pro ædificationibus adhuc utiles foco consumantur, ac ne etiam, si magna arborum pars esset dejecta, dominus arboreti nimio afficiatur damno, fas non est, ut arbores vento dejectæ præfectis sylvarum cedant loco sportularum, *v. Class. 4. Sect. 6. § 7. n. 2. Wehner. obs. pr. voc.* **Forst-Recht** / *vers. supra paulò ante. & voc.* **Wind-Brüche / Wind-Fälle.** Sicut etiam jure Bavarico Saltuarii definito stipendio jubentur esse contenti, & non minùs arbores vento dejectas atq; alias justo pretio distrahere, & tunc oportet emptorem prius ramos exteriores ad usum ædificandi minus utiles, **das Stauden- oder Gipffel-Holtz** / deinde arboris truncum avehere, *v. Diether. supplem. Besold. voc.* **Wind.** *jung. etiam Ordinat. forestal. Lüneburg. de anno* 1678. *cap. 2. §. 24. & cap. 3. §. 9. in fin.*

## §. IV.

1 HI omnes, qui arbores vento aut aquâ dejectas, aliterve collapsas dominii vel alio jure tollunt, ex ratione publicæ utilitatis ac venationum commodi tenentur easdem opportunis, ferarum quieti nil nocentibus temporibus è sylva evehere, convenientiq; usui destinare; quod omne dominus juris forestalis justâ ratione præcipit, ut venatio efficiatur feracior & commodior, ne etiam novellæ arbores deprimantur, earumq; germinatio impediatur, *conf. supr. Class. 2. Sect. 2. §. 12. Wehner. Observ. pract. voc.* **Forst-Recht.** *vers. Removere enim. Fritsch.*

*op. var.*

*op. var. jur. publ. & priv. tr.38. membr.3. §.7. n.34.* Item ne arbores collapsæ relinquantur putrefactioni, ob quam damnorum metuendorum interesse tales arbores videntur quasi in alienum, nimirum domini forestalis fundum prolapsæ, utut sylva esset alterius, ceu in qua nihilominus interesse damni, in quo arbores putantur jacere, est alienum & domini juris forestalis. *v. Besold. part.1. consil.3. cap.4. tit.4. n.13. item in thes. pract. voc.* Forst. *Knipschild. de oblig. dom. & vasall. p.2. q.1. n.145. & de jurib. ac privileg. Civit. Imper. n.58. add. supr. Class.2. Sect.2. §.12. n.3. & 4. Item Ordin. Marburg. de anno 1602. artic.34.* Sollen die Förster die Windfälle und Afftersch läge / auch Lager- und Reiß-Holtz alle vor Petri durch die Unterthanen aus dem Wald bringen lassen/und sollen die Beambten das Volck zu rechter Zeit darzu bestellen / ehe dann die Leute in die Aecker fahren / bey zehen Gülden Straff. 2

## §. V.

Quemadmodum solâ separatione arboris de terra nil mutatur ejusdem dominium aut simile jus, quod quis in ea, dum terræ cohærebat, habuit, indeq; jus suum competentibus actionibus adhuc defendere licet; ita dominus, vel alterius juris possessor etiam nomine arborum quoquo modo dejectarum vel collapsarum tenetur suscipere actiones contra se intentatas, ita ut constituat subjectum passivum. Sic v. gr. ratione arborum, quæ vetustate aut interno vitio essent collapsæ, committitur damni infecti stipulatio, quæ verò, si arbores vento vel flumine dejectæ, ob defectum vetustatis, alteriusve interni vitii sibi non vendicat locum, nisi vetustate vel alio vitio jam ante fuissent ad casum proclives, ut insequens ex levissima quaq; tempestate ruina magis vitio præexistente contigisse putandum sit, *v. Class.2. Sect.3. §.10. num.5. & 6. Cæpoll. de serv. urb. præd c.81. num.8.* Quæritur autem, si vetustate aliove interno vitio, vel etiam ventorum vi confractæ arbores in alterius fundum essent prolapsæ, aut fluminum impetu eò transportatæ, jamq; damnum datum nullâ præcedente damni infecti stipulatione, quibus remediis ejusdem reparatio queat obtineri? Si arbor in viam publicam procidisset, itineriq; foret impedimento, & dominus eam non haberet pro derelicto, poterit cum eo agi interdicto ne quid in loco publico; ast ubi arborem haberet pro derelicto, non 1 2

 quidem

quidem eo obligari potest interdicto, sed tamen, si actor suâ impensâ arborem tollere paratus esset, rectè cum illo acturus est de via publica
3 reficienda, *l.* 1. § 40. *ff. ne quid in loc. public.* Interdictum enim, *ne quid in loco publico* duntaxat procedit contra eum, qui in via publica quid factum vel immissum habet, non etiam contra eum, qui quid fecit quidem in via publica, at non habet: quo posteriori casu non restitutorio, sed prohibitorio interdicto foret agendum, ne scilicet vim faciat arboris dominus actori, suâ impensâ arborem tollere, viamq; re-
4 ficere cupienti. Quando autem in locum alterius privatum arbor cecidisset, aut fluminis vi esset illata, tunc interest, num arbor vetustate, aliove interno vitio, an verò ventorum vel fluminum impetu fuerit dejecta, & rursus priori casu, utrum stipulatio damni infecti ex justa causa, an ex negligentia ejus, qui damnum passus est, sit omissa? Si arbor sui ipsius interno vitio aut vetustate esset collapsa, damniq; infecti stipulatio ex mera vicini negligentia scienter omissa, habet sanè damnificatus quod sibi imputet, cariturus omni auxilio, quo nullo dominum arboris sive ad eam tollendam, sive ut pro derelicto eam habeat, potest constringere, *arg. l.* 8. *&* 6. *ff. de damn. infect.* verùm saltem, si dominus arboris actione ad exhibendum eam vellet tollere, *v. l.* 5. §. 5. *ff. ad exhib.* non permittere sublationem, nisi tam de præterito quàm futuro, ex sublatione metuendo, damno fuerit cautum, *d. l.* 6. *de damn. inf.*
5 Sin verò ex justa causa stipulatio damni infecti esset prætermissa, veluti ob angustias temporis, absentiam Reip. causâ &c. tunc non solùm remedium detentionis, quando dominus arboris eam vellet exhiberi, competeret, usq; dum de damno præterito & futuro foret cautum, sed quoque ad effectum agendi posset cautio, per fictionem juris tempore damni dati ad tempus damni imminentis ex justa causa retrotracto, haberi quasi interposita, ut compellatur dominus arboris, ad exhibendum non agens, vel tollere eam reparato damno, vel pro derelicto ha-
6 bere, *l.* 7. §. 2. *l.* 8. *l.* 9. *pr. ff. de damn. infect.* E contrario, ubi tempestatibus ventorum aut fluminum arbores in alienum fundum essent dejectæ vel transportatæ, earum nomine damni infecti stipulatio vel verè vel per fictionem neutiquam committitur, *v. l.* 24. §. 9. *in f. l.* 43. *ff. de damn. inf. add. n.* 1. *hîc.* ast succurritur ei, cui damnum illatum, remedio detentionis, donec de præterito & futuro damno cautio obtenta, si dominus arboris ad exhibendum agat & eam tollere velit, *l.* 5 §. 4. *&* 5. *ff. ad*

*ff. ad exhib. l. 9 §. 1. 2 & 3. ff. de damn. inf. l. 8. ff. de incend. ruin. naufrag.* vel etiam actione, ut aut tollat arborem, omnesq; inutiles ramos, reparato damno; aut pro derelicto eam habeat, *d. l. 9. §. 2. junct. l. 7. §. 1. ff. de damn. inf.* eoq; posteriori casu, si de domino arboris haud certò 7
constet; consultum est, fieri per judicem proclamationem in locis vicinis, ut dominus arboris eam tollat intra certum præfixum terminum, secus arbore pro derelictò habendâ, quæ tunc cæderet cuivis occupanti, sed quem posset dominus agri prohibere, sibiq; arborem acquirere, tum quòd se invito alius fundum ingredi nequeat, *v. Class. 3. Sect. 2. §. 1.* quùm propter perpessum damnum: Quibus æquitatis rationibus cùm destitutus sit alius, soli occupationis juri innitens, credunt hunc melius facturum, si occupatione abstinuerit & rem reliquerit pauperibus, *v. Cæpoll. de serv. rust. præd. c. 27. n. 5. jung. Class 12. Sect. 5. §. 23.* Hæc 8
sanè remedia æquè in hoc casu damnum passo dari æquitas poscebat, ac in priori eadem applicata fuere ex fictâ quâdam damni infecti stipulatione, quæ vera ob justum impedimentum erat intermissa, cùm fundi, qui damnum passus est, dominus hîc eò magis omni vacet culpâ, quò nec opinari casum inopinatum nec avertere potuit, aut ullo medio damnum præcavere. Non minori tamen æquitatis ratione do- 9
mino arboris optio est relicta, aut reparato damno arborem tollere, aut eam habere pro derelicto, quia & animalia nostra, quæ noxam commiserunt, non ultra nos solent obligare, quàm ut vel damnum resarciamus, vel ea noxæ dedamus: Multò igitur minùs ea, quæ animâ carent, nos ultra debent onerare, præsertim quia res quidem animales, quæ damnum dederunt, ipsæ extant, arbores verò, si ruinâ suâ damnum dederint, non rarò sint contractæ, ut desierint extare, *l. 7. §. 1. ff. de damn. infect.* Quæ omnia quoq; commodè poterunt applicari ad li- 10
gna ruta cæsa, quæ non rarò sub terrâ inveniuntur, *v. Nitsch. tom. 3. ephemer. erudit. 10. pag. 136. 137.* ut scilicet pro ratione diversitatis casuum, prout eorum dominus vel ignoratur vel certus est, secundùm modò dicta principia statuendum, & fortè nonnunquam, ubi sub mari aut fluminibus talia laterent, prohibenti maris aut fluminis domino cedendum sit.

## §. VI.

PRogredior ad illos nunc effectus, qui ex cohærentia vel non cohæ- 1
rentia arboris cum fundo dependent, quo respectu arbores cæsæ

erutæ, & collapsæ fundi amplius non sunt, *v.* §. 1. *hic. num.* 2. adeoque fundo vendito actione empti nequeunt peti, nisi quoque ruta cæsa speciatim essent vendita, *l.* 66. §. *fin. ff. de contrah. empt. l.* 17. §. 6. *ff. de act. empt.* utut fundi causâ fuissent paratæ vel cæsæ, *d. l* 17. §. 2. *ff. de act.*
2 *empt.* Hinc venditor, fundo emptori jam tradito, ratione arborum ante venditionem succisarum aut collapsarum, ad exhibendum cum emptore agere jus habet, *d. l.* 17. §. 6. *de act. empt. l.* 5. §. 2. *ff. ad exhib.*
3 maximè in casu, ubi omnis dubitationis tollendæ causâ venditor *ruta cæsa* speciatim in venditione fundi excepisset, *d. l.* 17. §. 6. *de act. empt.* aut saltem ea, quæ fundi non sunt, reservasset *d. l.* 66. §. *fin. ff. de con-*
4 *trah. empt.* E contrario specialiter venditæ censentur etiam arbores incisæ, erutæ aut collapsæ, sive quis *ruta cæsa quæq; fundi non sunt*, sive saltem *ruta cæsa*, sive tantùm ea, *quæ fundi non sunt*, vendidisset, *d. l.* 66.
5 § *fin. de contrah. empt.* Quid autem obtineat, si interim, quòd sylva venderetur, maxima arborum pars esset collapsa aut vento dejecta, *v. Class.* 3. *Sect.* 1. §. 2. *n.* 3. *&* 4.

## §. VII.

1 RUtorum cæsorum nomine haud veniunt arbores hoc fine erutæ, ut reponantur, quæ adhuc sunt fundi, *arg. l* 18. §. 1. *ff. de act. empt.* sicut etiam illæ, quæ ex succisis repullulant, *v. Class.* 3. *Sect.* 3. §. 6 *n.* 5.
2 *&* 6. *Class.* 3. *Sect.* 5. § 6. *n.* 6. *&* 7. At si eo fine essent erutæ, ut aliò transplantarentur, rutorum nomine continentur, donec fuerint collocatæ, neque sufficit easdem in fundum, ut collocentur, esse allatas, *d. l.* 18. §. 1. *l.* 17. §. 5. *& ult.* (ubi collocare *reponere* significat) *ff. de act.*
3 *empt.* An verò, si quis alienam plantam in suo posuisset, plantæ dominus posteà arborem erutam possit vindicare, *v. Class.* 3. *Sect.* 4. §. 1.
4 *n.* 2. & an arbor in confinio nata vel posita post separationem à terra fiat pro indiviso communis, *Class.* 3. *Sect.* 3. §. 2. *It.* § 1. *hic num.* 4. *& seq.*

## §. VIII.

1 PRæfato principio, quòd scilicet arbor à terra separata fundi ampliùs non sit, disconveniens esse videtur, quando illi, qui fundum petierat & succubuerat, obstat exceptio rei judicatæ, si nunc petat arbores, utut excisas, quasi partem petat ejus, in quo toto succubuerat,
2 *l.* 7. *pr. ff. de except. rei judic.* sed respondetur, removeri hunc à petitio-

ne,

ne, quia cupit id, quod tempore litis institutæ erat pars fundi: Seu, rationem adæquatam, quare petitor arborum repellatur, haud esse, quia eædem pars fuerint fundi, sed quòd, qui fundum petierat, arbores quoque tanquam fundi partem videatur petiisse, atque nunc, si eas denuò velit, bis idem petere, *d l.7. pr. & §§. seq. l.3. l.5. & tt. de except. rei judic.* contra bonam fidem *l.57. ff. de R.I.* Breviter: Arbores, quia 3
pars fundi erant, continebantur actione, & ergò in nova instituta actione idem sunt, quod & olim erat, actionis objectum. Oportet ergò, in quo semel non esse natam vel competentem actionem judicatum est, eam nunquam dari, nisi impedimentum, ob quod primâ vice actio denegata, sit remotum *arg. l.28. §.6. ff. de jurejur. add. Class.4. Sect.18. §14. n 5.* Removeri debebat hic non peti bis idem, haud verò arborem partem fundi esse vel non esse, quod primum neutiquam factum, cùm arbor *quoad dominium sui* per separationem de terra non sit alia res facta, *v. §.1. hic n.4. & seq.* ideoque meritò arborem etiam excisam petenti, qui prius fundum petierat, actio deneganda, donec dominii causam mutatam & ad se translatam probaverit. Equidem in casu, 4
quando petitor à petitione remotus est aliquâ perpetuâ exceptione, ita ut agere volens planè non habeat causam agendi, nunquam reviviscit obligatio semel in perpetuum sublata, *l.98. §.8. ff. de solution.* Porrò 5
quoque prædicto principio non obstat *l.12. §.11. ff. de instruct. leg.* modò distinctione inter fundi partem & instrumentum præmissâ dicatur, quæstionem ibi esse, an fundo instructo, vel cum instrumento, legato, contineantur arundineta & salicta, eamq; negari, si nondum ea cæsa sint; affirmari de iisdem nunc cæsis, utpote quærendo fructui deservientibus.

## §. IX.

COnsequitur itidem inde, quòd arbores rutæ cæsæ non sint amplius 1
fundi, easdem nunc inter res mobiles esse referendas, *v. Class.3. Sect.1. §.3. num.2. & seq.* ac cedere, finito feudo, hæredibus vasalli, 2
non verò acquiri successori feudali, quamvis essent ad ædificium feudale destinatæ, & jam quodammodò exasciatæ vel præparatæ, *Richter. part.2. decis.56. num.11.* in quo tamen posteriori non immeritò licebit subdubitare, per ea quæ tradidi quæst. Miscell. XI. Insuper eam in 3
arboribus rutis cæsis mobilitatis qualitatem arguit actio furti, quæ ob

sur-

ſurreptas arbores inciſas vel erutas ſibi vendicat locum, *conf. Claß* 3. *Sect.* 1 §. 3. *num.* 6. *Claß.* 4. *Sect.* 18. §. 18. *n.* 3. *&* 5. *Ordin crim. artic.* 168.
4 Imò nonnunquam, ubi rerum mobilitatis vel immobilitatis æſtimatio magis ex voluntate & deſtinatione domini aut contrahentium, quàm earundem naturâ procedit, contingit ut arbores, etiam grandiores ex ſylva incidua, ſive ſimpliciter forent venditæ ſive expreſsè ad cædendum, quantumvis nondum inciſæ terrâ adhuc contineantur, eoq; reſpectu pars fundi & immobiles eſſe videantur, in certo juris effectu ex contrahentium deſtinatione habeantur pro rebus mobilibus, quaſi ſecundùm eam contrahentium deſtinationem jam eſſent ſucciſæ, in quibus ideò neutiquam applicationem ſibi vindicet jus retractus gentilitii, velut alias obtineret in caſu, ubi ſylva, utut cædua, vel integrum arboretum, aut fundus cum omni arbore, venderetur, quippe quòd etiam in ſimplici quarundam ſaltem arborum ex ſylva venditione, nihilominùs eædem, niſi aliud actum eſſe appareret, intelligerentur venditæ non tanquam pars fundi, ſed ut cæderentur: neque ratione grandiorum ex ſylva incidua venditarum arborum ideo poſſit ſuboriri dubium, quaſi illæ non ſint annuæ exciſioni deſtinatæ, imò ne quidem eidem aptæ, ceu venditione ſecundùm doctrinam Claſſ 4. Sect. 5. §. 2. reſtringendâ ad caſus dabiles. *vid. Tiraquell. de retract. gentilit.* § 1. *gloſſ.* 7. *num.* 37. 40. 53. 54. *Robert. rer. judicat. lib* 3. *c.* 9. *Cruſ. de jur. offerend. c.* 18. *num.* 22. *jung. Reinking. de retract. quæſt* 3. *num.* 89 90. 91 92. *& ſupr. Claß.* 3 *Sect.* 1. §. 2. *& ſupra Claß.* 3. *Sect* 1. §. 2. *n.* 7. *& ſeq.*
5 *Claß.* 4. *Sect.* 13 §. 1. Idem judicandum de arborum fructibus, dum adhuc pendent, venditis, ut nimirum, niſi arboretum vel fundus cum arboribus veniret in venditionem, eorum nomine retractus non inveniat locum, utut aliàs cenſeantur pars fundi, eoq; reſpectu res immobiles, *v. Tiraquell d. num.* 37. *& ſeq. & d. num.* 53. 54. *Robert. d. c.* 9. *Molinæ. conſuetud. Pariſ. tit* 1. §. 13. *gloſſ.* 4. *num.* 1. *jung. ſupr. Claß.* 3.
6 *Sect.* 1. §. 3. *& Claß* 4. *Sect.* 3 §. 7. *&* 8. Aliam quoad ipſas arbores fovere videtur ſententiam Paponius *rer. judic. ſeu arreſtor. lib. XI. tit.* 7. *arreſt.* 16. at ſi arreſta, quibus opinionem ſuam firmat, fuiſſent concepta ſecundùm ipſius verba, prout ſonant, de integrâ ſylvâ cæduâ, ni-
7 hil ſanè eadem obſtarent ſuperiori aliorum deciſioni. Ex quibus per ſe nunc liquet, ſi tota aliqua cædua ſylva foret vendita ad unam duntaxat cæſuram, ut magis omnes ad cædendum arbores viderentur venditæ

ditæ quàm ipse sylvæ fundus cum arboribus, quòd tunc, non habente locum retractu, stet præsentium arborum venditio, ipso solo cum arboribus posteà repullulantibus manente apud venditorem.

§. X.

PRo lignis rutis cæsis è sylva evehendis nonnunquam opus est servitute, quâ per alterius agrum liceat transire in sylvam arborum excidendarum causâ, atque posteà ligna cæsa plaustro transvehere: Num verò ea licentia etiam comprehendatur sub servitute actus vel viæ, quam quis per alterius fundum habet constitutam, haud usquequaque videtur expeditum. Dicendum erit eum, cui servitus actus debetur, posse duntaxat plaustro ligna transvehere, at jus non esse eadem trahere per illum fundum; utramq; verò facultatem concessam esse illi, cui servitus viæ quæsita, modò fructus non lædat, *l.7. pr. junct. l.1. pr. & l.12. ff. de serv. rust. præd.* Nihil obstat *l.13. ff. de servitut.* 1
Ibi enim, quando demonstrato ad servitutem concessam loco jumentum quidem, non etiam vehiculum, potest duci, videtur saltem constitutus actus, ast non ex eâ ratione, quasi via de jure & natura servitutis non competeret; sed quia per naturalem impossibilitatem & loci demonstrati arctitudinem nullum ejus datur exercitium nullusq; effectus, ut proinde, ne nihil agere voluisse videantur constituentes, judicandum sit, ac si eorum fuerit intentio aliam talem servitutem constituendi, cujus exercitium in demonstrato loco per naturam queat obtineri, veluti, si jumentum adhuc agere spatium foret, servitutem actus, continentem quidem tam jumenti quàm vehiculi ducendi licentiam, sed quæ servitus in altero eorum adhuc insit, & quoad saltem ejus exercitium appellari consueverit minus plena, eò quod ad plenum exercitium tanta requiratur latitudo, ut etiam vehiculum queat duci, *l.7. pr. ff. de serv. rust. præd. Johann. Superior. ad d. l.13. ff. de servitut. Brunnemann. ad eandem. Mollenbec. cent.1. divis. jurid. 90. lit. C.* 2
Cæterùm talis ligna transvehendi servitus amittitur non utendo, & viginti annorum desidio, *v. Meurer.* Jagt- und Forst-Recht / *part.7. pag. 220. pr. add. l. 14. pr. C. de servitut.* 3

§. XI.

DE locis deniq; videndum, in quibus ligna ruta cæsa solent reponi. 1
Quemadmodum illi, si nonnunquam ruta cæsave ligna in ipsis

ſylvis ad tempus reponi contingat, ſunt eligendi tales, qui plantarum germinationi venationisq; commoditati nihil obſunt, ita quoq; extra ſylvas attendendum, ne ea, quæ per ligna fit, locorum obſtructio alteri ſit impedimento aut noxia, *v. Claſs.2 Sect.2.* §.12.*n.*3. *verb.* Entweder
2 zu Hauß/oder uff Plätze und Triescher. Nequaquam igitur arboribus ac lignis obſtruendæ ſunt viæ publicæ aut urbis plateæ, *l.*1.§.4.*ff. de via publ. & ſi quid in ea fact.* atque ideò in Rebus publicis benè conſtitutis peculiari Magiſtratui demandatur platearum ac viarum publicarum inſpectio, ne lignis, arboribus, ruderibus &c. expleantur, *vid. Damhouder. de magnificentia politiæ Civitatis Brügenſis, fol.*136. *in f. rubric. Amannus, fol.*138. *in f. &* 139. *pr. in deſcriptione officii Limarii Sprenger. perſpicill. orb. Chriſt. p.*13.*&*28. *Struv. Synt. Civ. Ex.*45.
3 *th.*75.76.63. unde è contrario ſponte ſequitur in aliis locis ad univerſitatem ſpectantibus, quorum obſtructio neq; univerſitati neq; cuipiam alii foret nocumento, unicuiq; ex univerſitate permittendum eſſe ligna ſua reponere, eò quòd ejusmodi loca quidem proprietate tenus ſint unverſitatis, non ſingulorum, §.6. *Inſtit. de R.D. l.*6.§.1.*ff. eod.* at quoad uſum, quatenus eo publicus univerſitatis aut concivium uſus non impediretur, omnium illius univerſitatis membrorum ac civium,
4 *Vultej. ad d.*§.6. *Inſtit. d. R.D.* qui proinde uſus, utut ligna reponerentur in commodum certi prædii, veluti ad coquendum ſales, metalla, cereviſiam &c. neutiquam procedit ex jure ſervitutis, quaſi locus, in quo ligna repoſita, ſit pro prædio ſerviente, ſed ex proprietate pro indiviſo ad ſe pertinente, & cuiq; civium liberum uſum eatenus tribuente, quousq; non verſaretur univerſitatis aut concivium præjudicium vel impedimentum, *arg. d.*§.6. *Inſtit. & l.*6. *ff. de R.D. Vultej.*
5 *d. loc. Herold. de jur. repræſentat. cap.*5. *concluſ.*6. Quæritur autem, an ejusmodi uſus, jure incolatus competens, recenſeatur in commercio privatorum, ita ut per contractum inter vivos vel per ſucceſſionem teſtati aut inteſtati ſit ceſſibilis, aut transmiſſibilis? Et per conſequens, utrum in caſu, quando in ſucceſſione concurrerent nepotes vel pronepotes cum liberis prioris gradus in linea deſcendente; vel fratres & fratrum liberi in linea collaterali, ſit locus juri repræſentationis, ideoq; iſte uſus alternatim diſtribuendus, aut ſorti ſubjiciendus? ita ſentire videtur Herold. *d. loc.* ſed forſitan rectiùs negatur quæſtio. Quamvis enim civi conſtet facultas jus utendi alteri concedere eo modo, ut ſuo

conce-

concedentis loco & nomine utatur, quod ſatis expreſsâ reſtrictione unicè important verba ſententiæ ab eodem relatæ, und da er/ Beklagter/ die Stätte ſeinetwegen zugebrauchen verſtatten wolte / iſt er dargegen ſein Holtz darauff zu legen nicht befugt. tamen in ea ipſa conceſſione videtur concedens adhuc ſuo civitatis jure uti frui, ac proinde nulla reſultat conſequentia, quaſi civis eum uſum, jure civitatis competentem, queat penitus in alium transferre, ita ut hic non nomine concedentis, ſed proprio jure ex contractu vel alio titulo utatur, aut uſus ſucceſſionis jure ad hæredes ullos deveniat, qui eodem vel in univerſum omnes ſecundùm antiquum defuncti modum, vel alternatim ſint fruituri: ſiquidem hæredes ſinguli, qui cives facti ſunt, proprio civitatis jure iſtum uſum nanciſcuntur in ſolidum, quatenus ſaltem publico vel concivium uſui non accideret aliquod impedimentum, *arg. d.* §.6. *Inſt. & d.l.*6. §.1. *ff. de* R.D. Aliud ſanè dicendum, ſi quis eo 6
caſu gauderet non jure incolatus, ſed ſervitutis, aut ex alio ſpeciali titulo, quem nihil prohiberet, quò minùs eundem per contractum aut ultimam voluntatem, vel etiam per ſucceſſionem ab inteſtato poſſet transmittere, adeoq; nec juri repræſentationis aliquod tunc frenum injectum eſt: Sed omni eo caſu convenit uſum ad eum modum interpretari, quo erat apud concedentem, *conſ. Claſſ.* 4. *Sect.* 6. §.2. *n.* 2. 5. & de cœtero apud utrumq;, tam conſtituentem, quàm eum, cui uſus conſtitutus, absq; alterius tertii impedimento: ne ſcilicet vel publicæ viæ aut plateæ, vel aliorum privatorum loca obſtruantur, quale alterius impedimentum nec illi ubiq; permittendum, qui in ſolo ad ſe pleno dominio pertinente ligna reponit, niſi hoc ſuo jure in commodum ſuum absq; ullâ invidiâ utendo vicino noceat ſaltem per indirectum & conſequentiam, non damnificandi cupidine, *v. Beier. de officin. & tabern. opific. part.* 1. *c.* 5. *n.* 111. *&* 112. *add. l.* 55. *&* 151. *ff. de reg. jur.*

# SECTIO II.

## De commercio lignorum rutorum cæsorum, & de jure grutiæ.

### §. I.

1 QUæ superiùs *Class.4. Sect. 17 passim, præcipuè* §. 12. *& seq.* de venditionibus arborum adhuc terræ cohærentium pro usu succidendi, & aliorsum sive ad propriam necessitatem sive ad vendendum transportandi præmittere fuit occasio, ea omnia etiam quadrant ad commercia, quæ fiunt in lignis rutis cæsis, adeoq; huc re-
2 petenda sunt. His nunc porrò hîc adjicitur ejusmodi commercio-
3 rum antiquitas, *v. Ezech. c.27. v.15.* quòdq; id commercium aliquando ratione confœderatarum provinciarum tantoperè, ut quoq; immunitate vectigalium promoveatur, *d. Sect.17. §.16. num.1* consueverit
4 laxari, *Marquard. de jur. merc. lib.2. c.3. n.34.* E contrario etiam multoties soleat restringi aut planè prohiberi ratione illorum populorum, qui vel hostes sunt, vel ex quorum crescente per lignorum apportationem potestate periculum aliquod foret submetuendum: veluti si iisdem ligna advelierentur ad constituendas naves bellicas, alium ve talem usum, quo ipsi redderentur contra vendentem regionem fortiores & instructiores, *l 1. & 2. C. quæ res export. non deb. ibiq; Molinæus. add. Marquard. d. lib.2. c.1. num.47.*

### §. II.

1 COmmoditati lignorum ad quemvis usum aliorsum transportandorum, præcipuè quidem transportationi, quæ in magna copiâ ad exteras regiones indigentes suscipitur commercandi causâ, inserviunt naves; dictæ propterea lignorum vectrices, *l.55. §.5. ff. de legat.3.*
2 imò & absq; navibus ligna & trabes in fluminibus solent colligari, qui per aquas ligna vehendi modus non minorem, quàm ipsarum navium
3 usus, *v. arg. Jesa. c.23. v.1. 2.3.14. Ezech. c.27. v.5 6.7.8.9 12.13.25. 26.27 28.29.* habet antiquitatis gloriam, *I.Reg. c.5. v.9. II Paralip. c.2. v.16. Esra c 3. v.7.* adeò quidem, ut quibusdam videatur verisimile, id ge-

id genus navigii, quo trabes connexæ & sine fabricâ compactæ flumine vehuntur, primum fuisse, ex quo, tanquam rate & navigio temerè facto ac incondito, posteà ansa fuerit & occasio fabricandarum navium, *v. Calvin. lexic. jur. voc. Ratis. Almers. manual jur. voc. Grutiæ jus.* §. 2. sed hæc conjectura non caret dubio, eò quod navium prima origo & occasio non videatur in tempora prædictorum Prophetarum esse rejicienda, verùm potiùs ad fabricationem arcæ Noë referenda, *v. Genes. c. 6. v. 14. c. 7. v. 17 18. junct. Sapient. c 14. v. 6.* Causam verò usui 3
navigiorum posteà quorumcunq; dedisse videtur maxima eorum utilitas, ac victus quærendi commoditas, *Sap. c. 14. v. 2. & 7.* quam vel unicum urbis Tyri exemplum comprobat, quando ingens illius ex mercatura & negotiationibus quæsita celebritas, splendida magnificentia, & copiosissima omnium rerum ubertas potissimùm navigiis accepto fertur, *Ezech. d. c. 27. v. 25.* Et certè, quemadmodum in iis regio- 4
nibus, quæ lignis quidem abundant, ast commoditate destituuntur transportandi & vendendi, quòd flumina nulla habeant vicina aut urbes, quòdve non nisi sub onere magni vectigalis ligna in fluminibus vehendi sit licentia, exiguæ admodum sunt sylvarum utilitates, relictâ quandoq; putrefactioni tam numerosâ lignorum copiâ, quæ aliquot centum aureis, & ultra, æstimari posset; ita econtra, ubi ista transportandi occasio non deficit, proventus ingentes inde futuri sunt, *vid. Fritsch. de jur. grut. c. 2. n. 15. 16. Naurath. ad Hippol. de Collib. de increm. urb. c. 5. lit. 6. num. 2.*

## §. III.

EX dictis facilè perspicuum est, ratium traducendarum commodi- 1
tatem inter usus fluminum numerandam, adeoq; fluminum jure, navigationis instar, censendam esse, *add l. 1. §. 14. ff. de fluminib.* Con- 2
siderantur autem omnes aquæ fluentes, vel per partes respectu aquæ profluentis, & quatenus sunt in perpetuo cursu, eoq; sensu dicuntur omnium communes, vel ut totum aliquod iisdem semper finibus sive certæ ditionis sive certi privati prædii constans corpus, quo respectu dicuntur esse vel publicæ, seu pertinentes ad omnes incolas illius ditionis; vel privatæ *arg. §. 1. & 2. Instit. de R. D. ibiq; Franzk. l. 1. §. 3. & 4. ff. de fluminib.* Hac ratione haud mirum est, cùm amplissimum, sub 3
nullo certo alveo intra suas ripas, ad instar fluminis, decurrens mare,

olim certis certæ ditionis finibus non conſtaret, cjusq; partium occupatio, ceu magis pro exercitio uſus, ex libertate naturali competentis, quàm dominium acquirendi animo facta, non perpetuò, ſed ſaltem quoad illum uſum duraret, *l.6.pr.ff. de R.D.* quòd id ipſum propterea inter res communes fuerit relatum, *d. §.1. Inſtit. & l. 2. §. 1. ff. de R.D.* quod verò nunc, ubi certarum partium quaſi perpetua occupatio cum animo aſſerendi dominii ſupervenit, illudq; certis quodammodo certæ ditionis finibus diſtinctum eſt, eodem, quo alia flumina, loco habendum, ut nimirum per partes reſpectu aquæ profluentis & perpetui curſus cenſeatur res communis; publica autem, quatenus iisdem ſemper certæ quaſi ditionis finibus conſtat, *v. Klock. de ærar. lib.2 c.63. n.16. c.114 n.4.5.42.43. it. tom.1. conſil.5. n.9. & ſeq. uſq; ad n.15. Ziegler. ad Grot. de jur. bell. & pac. lib.2. c.3. §.8.9.10.11.15. Marquard. de jur.*
4 *mercat. lib.1. c.17. n.19. Franzk. Exerc.4. quæſt.1.* ſed hoc ipſum flumen, quod, quatenus eſt totum aliquod ſuis certæ ditionis finibus conſtans corpus, ſeu breviter, quatenus ſui dominium & proprietatem attinet, publicum dicitur, (ſiquidem de privato, ceu toto aliquo ſuis certi privati prædii finibus conſtante corpore, hîc nullus dicendi campus eſt) rurſus quandoq; eſt commune ratione certi uſus, ſcilicet illius, qui populo ditionis nullum affert detrimentum, veluti ut aquam haurire, aut bibere è flumine liceat: retinens verò, etiam ratione uſus, tam nomen publici fluminis, quàm effectum in aliis uſibus, quorum communio damnoſa futura populo ditionis, quales ideò uſus ſunt publici ſaltem illius populi, veluti uſus piſcationis, navigationis &c. *Franzk.*
5 *Ex.4. quæſt.1. §.16.17.* unde nunc claro clarius eſt, jus grutiæ vel ratium, ſeu poteſtatem ligna connexa flumine vehendi, die Flötz- oder Floß-Gerechtigkeit/ de jure Romano ſpectare ad populum illius ditionis, quam flumen perfluit, ceu cujus ſit, *ſecundùm modò dicta*, fluminis dominium, ideoq; & uſus talis, cujus communio ſibi foret nocumento.

## §. IV.

1 HOdie flumina publica navigabilia, & ex quibus fiunt navigabilia,
2 ad Regalia relata ſunt, *II. feud. 56.* nec non poſteà etiam non navigabilia, ſaltem tamen publica, ad dominos territoriorum, vi ſuperioritatis territorialis, pertinere cœperunt, tam ratione proprietatis & do-

& dominii, quàm perceptionis commodorum & utilitatum, itemve jurisdictionis & protectionis, *vid. Gryphiand. de insul. c.* 11. *n.* 42. & 57. *Schrader. tr. feud. part.* 3. *c.* 4. *n.* 36. *Frider. Mindan. de process. mand.* & *monit. lib.* 2. *c.* 36. *n.* 15. 16. 17. 18. *Sixtin. de regalib. lib.* 2. *c.* 3. *n.* 29. & *seq. Myler. de Princip.* & *Statib. Imper. part.* 2. *c.* 66. §. 1. & 3. *Franzk. d. Exerc.* 4. *quæst.* 1. § 3. *in f. it.* §. 6. & 15. *Besold. part.* 5. *consil.* 239. *n.* 5. & *dissertat. de Regal. c.* 8. § 1. & 2. adeò quidem, ut præter usum a- 3
quæ, eumq; etiam non indifferentem, libertati pristinæ nihil ferè videatur relictum, ac communio solius aquæ usus saltem adhuc ex æquitate concessa, quòd dominis fluminum nil esset nocitura, *Myler. d. c.* 66. §. 6. Hinc factum est, ut eodem planè modo, quo alii fluminum 4
publicorum usus & commoditates, etiam ratium ducendarum commodum pertineat ex eo superioritatis territorialis indeq; acquisitæ proprietatis jure, ad dominos territoriorum, unum vel plures, *Schweder. de jur. publ. part. spec. Sect.* 2. *c.* 15. §. 10. quorum plurium unus et- 5
iam invito socio flumine publico uti jus habet, si prohibendi vel dissentiendi nulla justa causa sit, atq; utilitas inde proveniens, restitutis pro rata expensis, communicetur. *Fritsch. de jur. grut. c.* 3. *n.* 23. *add. infrà* § 13. *hic per tot.*

## §. V.

HIs consentaneum est, quòd absq; consensu domini territorialis, ex- 1
presso vel tacito, nulli alii queat licere, vel aquam ex flumine publico ducere cum deterioratione ejus fluminis aut fluminis usus: vel etiam piscari in eo: vel molam aliudve opus in eo construere: vel navigare aut rates ducere, *Cæpoll. de serv. rust. præd. c.* 31. *n.* 4. & 5. *Myler. d. c.* 66. §. 6. 7. 8. 9. 10. Dicendum itaq; primò de usu & exercitio 2
ipsius territorialis domini, & postmodum de reliquis, qui ex ejusdem consensu, expresso vel tacito, jus habent quæsitum ligna flumine publico transvehendi: Si ipse dominus territorii utatur suo fluminis 3
dominio in traducendis ratibus, occurrit quæstio, an subditi teneantur præstare operas in lignis succidendis, ad flumen vehendis, è flumine extrahendis & exponendis, itemve in purgatione riparum pro faciliori fluminum cursu? Ad quam quæstionem respondetur, præstatio- 4
nem hujusmodi operarum ex ratione continentiæ, & tanquam connexum juris grutiæ haud deberi, sed ex alia causâ, velut pars separata &

per ſe ſubſiſtens, quâ ſubditi non quà tales ex diſpoſitione juris communis, ſed vel ex conventione, quæ quandoq; in remunerationem conceſſæ per manumiſſionem libertatis, ſeu accepti fundi aut manſi, intercedit; vel ex conſuetudine & præſcriptione ſunt obligati ad operas, nonnunquam ratione quantitatis ſeu numeri, qualitatisve (equidem reſpectu ipſius ſubſtantiæ omnes ſunt incertæ) certas & determinatas:
5 non rarò autem ad indeterminatas, quæ poſtremæ ſecundùm conſuetudinem & morem regionis, prout antiquitùs fuerunt præſtitæ, vel ab aliis hominibus ſimilis conditionis in ea regione præſtari conſueverunt, intelligendæ, aut ſi de more regionis non conſtet, ex arbitrio boni viri ita moderandæ ſunt, ne ſubditi nimis graventur, atq; ut iis ſuppetat tempus ſe ſuosq; alendi.
6 petat tempus ſe ſuosq; alendi. Ut ideò hæc res non tam ex jure grutiæ dirimenda ſit, quàm ex materia operarum, de qua videre licet *ap. Beſold. theſ. pract. voc.* Frohn. *Diether. ſupplem. Beſold. eâd. voc. Naurabt. de jur. ſubdit. pag.* 621. *& ſeq. Fritſch. de jur. grut. c.* 5. *Sect.* 2 *add. Claſſ. ſeq.* 7. *Sect.* 2. §. 2.

## §. VI.

1 POrrò ſuboritur quæſtio, num domini fluminum id transvehendorum lignorum jus valeant exercere etiam in fluminibus privatis, aut in quibus alius habet jus piſcandi; item an iisdem conſtet facultas in agris privatorum faciendi foſſas liminarias, Holtz-Floß Graben? Quod utrumq; quæſtionis membrum videtur eſſe affirmandum *per tradita Seckendorfii* im Teutſchen Fürſten-Staat *part.* 3. *c.* 3. *Regal.* 6. §. 4 *ubi ita:* So ſeynd darzu die Flöſſen auf Bächen und Strömen ein trefflches und bequemes Mittel/ und ein ſolches Recht/ welches niemand als der Lands-Herr/ und deme ers vergünſtigen will/ exerciren kan/ indem kein Stand noch Unterthan im Land auff ſeinen eigenthümlichen Waſſern und Bächen/ oder darinnen er Fiſch-Gerechtigkeit hat/ die Flöſſe zu verwehren hat ꝛc. *jung. Fritſch. de jur.*
2 *grut. c.* 3. *num.* 5. *Almers. manual. jur. voc. Grutiæ jus.* § 4. Sed huic ſententiæ non quadrat ſuperior illa, quâ domino territorii competere jus grutiæ dixi ex ratione ſuperioritatis territorialis, indeq; etiam ipſius dominii & proprietatis fluminum. Nimirum Seckendorfius vel tenet eam opinionem, quòd flumina ſuperioritati territoriali accenſeantur non ratione proprietatis, ſed tantùm ratione utilitatis, vel etiam juris-

urisdictionis ac protectionis, *vid. supr.* §.4. *n.2. hic citat. Frider. Mindan. & Besold. dissert. de Regal.* vel loquitur de casu, quando penes alium residet proprietas fluminis publici, aut jus piscandi in eo, ex præscriptione aliove titulo absq; Regali jure; vel quidem de flumine privato, at de eo casu, quando propter publicam necessitatem aut utilitatem bona subditorum subsunt dominio Principis, *v.* Rechtlich Bedencken *de jur. grut. ap. Lipold in opusc. jurid.* §. 5. *vers.* Es scheinet auch vors dritte. §. 9. *vers.* Was vors dritte die Städte dieser Lande. & §. 10 *per tot. add. Miscellan. jur q.* 2. ex qua postrema ratione 3
etiam alterum quæstionis membrum affirmativè decidendum, ut tamen resarciatur damnum illatum, *Fritsch. d. tr. c.2. n.10. c. 5. Sect. 2. n.14. & 15.* Idem ex prædicta ratione, cum eâdem refundendi da- 4
mni clausula, judicandum de quæstione, utrum dominus fluminum ligna iisdem traducta queat in agris subditorum exponere? *v. Fritsch. d. tr. c.5. Sect.1. num.14. & Sect. 2. num. 12.*

## §. VII.

1 QUemadmodum domino territorii ex jure superioritatis ac dominii fluminum publicorum competit facultas ligna ratesq; transvehendi, ita eidem jus est alios usu illo prohibendi, & in eo impediendi, fluminumq; libertatem defendendi, etiam contra superiorem. Hinc 2
transitum in flumine aliis jure præcludit, aut ligna transvehenda detinet, donec sibi sit satisfactum, *arg. l. 9. § 3 ff. de damn. inf. l. 8. ff. de incend. ruin. naufrag. add. Class.4. Sect.18. §. 33 suprà.* quod impediendi detinendive remedium solet expediri vel nudis protestationibus, præcipuè contra potentiores, vel armatâ manu, vel etiam aliquo in flumine munimento daß der Fluß an der Gräntze mit einem Uberzug von etzlichen starcken Bau-Zimmern / oder mit eingebaueten starcken Floß-Rechen / beschlossen werde. *Fritsch. tr. de jur. grut. c. 6. n. 5. 6. 7. Seckendorf. d. c.3. Regal.6. §.4. in fin.* Non etiam penitus & ubique 3
à justitia abhorret impediendi modus, quando in pœnam & vindicationem violentæ turbationis Regalium ac superioritatis territorialis & jurisdictionis, denegatur præstatio securitatis viarum publicæ, atq; expresso territorialis domini assensu subditis impune est, si quicquam contra dominum ratium moliantur, sive cursum & transvectionem impediendo, sive ligna surripiendo, comburendo &c. *Fritsch d tr. c. 5. Sect. 3. num. 14. & 15.*

## §. VIII.

1 PRohibitio domini territorialis in tantum procedit, ut se invito usus ratium transvehendarum haud sit liber, quamvis earum dominus foret paratus consuetum dependere vectigal. *Fritsch. d. tr. de jur. grut.*
2 *c.3.n.17.* qui tamen, si transportatio lignorum pro necessitate usus domestici peteretur saltem jure vicinitatis & familiaritatis pro consueto aut convento vectigali, atq; sibi subditisq; suis nullum inde metuendum esset damnum, se æquum præstare, haud injustè monetur. *Fritsch. d. loc.*

## §. IX.

1 PAtet satis superq;, nihil hodie ad dominum territorii, tanquam subjectum passivum, attinere interdicta, ne quid in flumine publico, ripave ejus fiat aut immittatur, quò pejus navigetur; ut itidem in flumine publico navigare, ratem agere, perq; ripam onerare & exonerare liceat, *l.1.pr. ff. de flumin. l.1. pr. ff. ut in flum. public. navig. lic. v. Consil Argentorat. vol.1. conf.8.n.2.3.4.12. Marquard. de jur mercat. lib 1.c.17.n.17. Hartman. Hartmann. lib.2. tit.46. obs.3. num.1. & 2.*
2 sed potiùs nunc in casu dubio superioritatis territorialis, Regalium, ac dominii & proprietatis fluminum esse argumentum, si rates in iis essent transvectæ, aut ea trajectio aliis permissa vel prohibita, seu, quò minùs fieret, repagula, Währ-Bäume / Floß-Rechen / in fluminibus extructa, aut etiam pro impedienda transvectione ligna detenta, aliæve res, vel ipsæ personæ, pignoratæ, *v. Cothmann. vol.4. consil.1. n.46.47.48.50.51.52.54.55.57.58.59.66.71.150.167. & seq.*

## §. X.

1 JUxta seriem in §. 5. exhibitam digressio nunc facienda ad illos, qui jus traducendi rates in fluminibus publicis ex consensu domini territorialis, expresso vel tacito, acquisiverunt: Expresso quidem, si quis nominatim aliquo titulo, v.gr. privilegii, reciprocæ concessionis, locationis, venditionis, donationis, precarii &c. eam licentiam esset nactus; Tacitè & implicitè, si præscriptione vel concessione Regalium,
2 aut in specie fluminis. Quando expresso aliquo titulo dominus territorii alteri vellet constituere jus transvehendi in fluminibus ligna,

putant quidam ipsum æquitatis lege obligatum, ut vasallos suos & subditos, quorum prædiis ad ripas fluminum adjacentibus vel piscationibus damnum aliquod quiret imminere, desuper audiat, atq; de resarciendo damno cum iis conveniat, utut stricto jure non videatur catenus esse astrictus, *conf. arg. l.61. ff. de R.I. c.29. cod. in 6. Fritsch. de jur. grut. c. 3. n.15. Besold. part. 5. cons.239. in specie facti, vers.* Hierauff nun. *Item num. 4. in fin. n.5. & 6.* Quò tamen minùs concessio verg at in suum ac suorum subditorum damnum aut præjudicium, non rarò consuevit observari, ut ea haud fiat aliter, nisi datis reversalibus, maximè si petatur à potentiore, qui facilè soleat tales actus in præjudicium libertatis aut juris territorialis posteà detorquere aut planè armatâ manu interpretari. Hujusmodi literæ reversales plerumq; continent quatuor capita: (1) Daß die Concession aus gutem Willen geschehen. (2) Der Floß-Schade ersetzt. (3) Die Flösse der concession und deren pactis gemäß exercirt. (4) Zu præjudiß der jurisdiction, Lands-Hoheit / Regalien / und anderer Gerechtigkeit nicht angezogen werden solle. *v. Fritsch. d. c.3. n.14.* ubi etiam in fin. tractat. Num. III. subjicit formulam hujus tenoris: Wir N.N. bekennen hiermit und thun kund gegen männiglich / nachdem wir mit dem N.N. Handlung gepflogen / daß N. zu besonderem unterthänigem Willen und Gefallen geschehen lassen wollen / daß wir auff den N. Strom / durch ihre Herrschafft und Bottmäßigkeit flössen möchten; Als haben sich N. gegen Uns dahin erkläret / daß sie zu frieden / daß durch N. Herrschafft und Bottmäßigkeit auff = = Jahr eine Flösse angestellet / und jedes Jahr mehr nicht / dann = = Klafftern geflösset werden möchten. Demselben nach / so obligiren und verpflichten Wir uns hiermit / und in Krafft dieses unsers Revers-Brieffes / dergestalt und also / wo durch solch unser Flössen N. oder derselben Unterthanen und Verwandten einiger Schade zugefüget würde / daß wir solchen N. und ihnen / auff vorgehende Taxirung und Würdigung vier Ehrlicher Personen / darzu unsers Theils zwo / und von N. auch zwo verordnet werden sollen / wiederum abtragen und erstatten sollen und wollen. Ebener gestalt sollen N. sich dieser = = Jahr über / auff gleiche Anzahl / auff den N. Strom / so weit wir Uns bestellen anzumassen / = = Klafftern ohn einiges Gleit / zu gebrauchen Macht haben / doch daß solch Flössen jedesmals also an-

gestellet werde / daß kein Theil dem andern an seiner Flösse Verhinderung zufüge / und da Wir zum Einwerffen gefast / Uns nicht vorgreiffen / sondern in alle Wege der Vorzug gelassen werden solle. Da aber N. ehe / dann Wir / zum Einwerffen gefast / solle N. auch nicht verweigert werden; und damit in dem Einwerffen des einen Theils Holtz unter des andern auff dem Wasser nicht möge gemenget werden / soll das Theil / welches zum letzten eingeworffen / einen Vorschlag machen lassen / biß so lang der förderste so weit kommen / daß man sich des Gemengens nicht zu besorgen; wie dann N. auff dem N. Strom / so weit als wir zu flössen Macht haben / auch zu flössen soll vergönnet seyn; und da durch N. Flössen Uns und unsern Unterthanen Schade zugefüget würde / so soll derselbe / wie obberührt / durch vier Personen taxirt / und von N. erstattet werden. Wann auch eines oder des andern Unterthanen befunden würden / daß sie ichtwas an dem geflößten Holtz veruntraueten oder entwendeten / solche sollen nicht allein in gebührliche Straff genommen werden / sondern auch darüber das entwendete Holtz zu bezahlen schuldig seyn. Treulich und ohne Gefährde. Zu Urkund ꝛc.

## §. XI.

1 AD eam, quam dominus territorii in ejusmodi concessionibus pro indemnisatione subditorum, ac potissimùm pro utilitate Reipublicæ gerit solicitudinem, pertinent porrò quæstiones: *(1)* Utrum concessio traducendarum ratium, præcipuè quæ fieret alicui subditorum, queat extendi ad exercendum ligni monopolium? (2) An illi, quibus concessio facta, sint obligandi aut cogendi, civitatibus ad flumina sitis ligna vendere?

2 Quæstionem primam affirmare non dubito, si publica necessitas vel utilitas ita exposcat, eò quòd forsitan alii subditi sufferendis magnis, qui necessarii sunt, sumptibus haud sufficiant, aut privilegiatus jam ante solus ab ancipite eventu sumptus sustinuerit, *v. Marquard. de jur. mercat. lib. 4. c. 7. Ziegler. ad Grot. de jur. bell. & pac. lib. 2. c. 12. §. 16. Pufendorff. de jur. Nat. Gent. & Civ. lib. 5. c. 5. §. 7. Fritsch. de jur. Gent. c. 3. n. 25. Besold. part 5. consil. 239. in facti specie. & n. 9. vers.* Darzu dann.

3 Altera quæstio itidem, de coactione quoq; eo casu, ubi specialis obligatio non præcessit, affirmanda est, si publicè intersit, ac ita præceptum ab eo, qui statuendi jus habet,

Webner.

*Wehner. observ. voc.* Staffel-Recht. *Schvveder. de jur. publ. part. spec. Sect.1. c.20. §.9. & seq.* Quod quidem de ea regione, ex qua ligna aliorsùm ad exteros transvehuntur, nullum habet dubium, cùm non minùs ad curam & conservationem sylvarum pertineat prohibitio, vel saltem restrictio exportationis lignorum, si ipsa regio iisdem indigeat, *v. Cons. Argentorat. vol.1. cons.8. n.32. Menoch. consil.1061. num.20. Marquard. de jur. mercat. lib.4. c.7. n.39. & seq. Amendol. ad Franchis decis. 9. n.9.* quàm ob publicam necessitatem vel utilitatem jure quis cogitur vendere, ut ea tunc coactio non videatur esse coactio, *v. Consil. Argentorat. d. loc. n.30. add. Miscell. jur. quæst.2.* Atque hæc posterior 4
publicæ necessitatis utilitatisve ratio justam quoq; præbet causam regioni, ad quam ligna venalia apportantur, aut per quam transvehuntur, ut mercatoribus, quantumvis exteris, certas possit præscribere commercandi leges, interq; illas speciatim, ut teneantur incolis regionis justo pretio vendere, sive ut incolæ habeant jus protimiseos, *v. Consil. Argentorat. d. loc. Marquard. de jur. mercat. lib.2. c.2. n.21.23. lib.1. c.17. per tot. Ziegler. in Grot. de jur. bell. & pac. lib.2. c.2. §.19.* Sicut 5
verò ea ratio, ita quoq; idem jus cessat in lignis, quæ non sunt venalia, neq; à mercatoribus commercii causâ, sed vel ab iisdem vel ab incolis alterius regionis, transvehuntur pro usu domestico & propriâ indigentiâ, ad quorum venditionem ut cogendi sint, tantum abest, ut quamvis se pacto obligâssent partem lignorum vendere civibus illius urbis, quam transvehunt, quandoq; indigentibus, tamen non ultra ex pacto debeant constringi, quàm quatenus ipsimet non egent, & quousq; absq; propriâ suâ penuriâ vendere possunt, quippe quòd hoc pactum inducat quandam servitutem, in cujus usu, si utriq; sit sufficiens, potior habendus dominus eam constituens, *v. Besold. part.5. consil.239. add. supr. Class.4. Sect.6. §.4. & infr. §.17. hic, num.12.*

## §. XII.

Ratione expressæ constitutionis juris traducendarum per flumina ratium, occurrit etiam quæstio, si cui concedatur in flumine eine Schutt-Flöss / an eidem quoq; fas sit instituere eine Zimmer-Flösse / & vice versâ? Quod negatur, quia transvectio lignorum, ceu quæ multa ac varia secum trahit incommoda, magnamq; continet servitutem, sit strictissimè intelligenda, maximè tunc, quando conditio con- 1

cedentis tali immutatione redderetur gravior aut deterior, ob quam rationem neq; permittitur translatio juris sibi concessi in alium cum duriore fluminis domini causâ, *v. Fritsch. de jur. grut. c.3.n.20.*

## §. XIII.

1 POrrò vertitur quæstio, si flumen pertineret ad plures socios, *v. §.4. hic in fin.* num unus eorum invito vel ignorante altero possit cuipiam constituere jus traducendarum ratium? Negat hoc Fritsch. *de jur. grut. c.3. n.22.* eò quòd in re communi potior sit causa prohibentis, nec non ejusmodi concessio magnum socio afferat præjudicium, tanquam quæ suâ naturâ cum damno & periculo sit conjuncta. At

2 *ibid. num.23.* statuit, socium fluminis posse uti jure traducendarum ratium invito socio, quando huic nulla assisteret justa prohibendi vel dissentiendi causa, atque, restitutis pro rata impensis, lucrum redun-

3 daret in commune, *v. §.4. hic in fin.* Quæ itaq; ratio diversitatis? Nullam sanè firmam subesse arbitror, potiorem prohibentis causam existimans tam in casu, ubi cuipiam licentia facienda est traducendarum ratium, quam ubi ipse socius eo jure vellet uti, si damnosa foret

4 concessio, aut proprius usus, adeoq; justa prohibendi ratio: E contrà causam ejus socii præferendam judicans, qui vel ipse rates in flumine communi transvecturus, vel alii eam facultatem concessurus est, si prohibenti socio nullum inde accideret detrimentum, veluti si non minùs concessio, quàm proprius usus fieret sub lege præcavendi vel

5 refundendi damni, communicandiq; lucri. Prius assertum facilè clarum est: Etiamsi enim haud versemur in casu, ubi socii prohibitione duntaxat fieret, ut socius solo aliquo lucro careat, quod promovere suæ rei concessione nemo, utut ejus nihil intersit, potest stricto jure, at nec ex æquitate quidem obligari, si proprium incommodum metuatur, *v. Miscell. jur. quæst.3.* verum hîc talis existat casus, ubi prohibitione futurum est, ut socius prohibitus etiam usu suæ partis careret, ac sic damno afficeretur, cùm prohibenti non tam erat fas inferre damnum in illa parte, cujus respectu res communis habetur pro alienâ, *Wesenbec. consil.251. num.121. & seq.* quàm saltem suæ partis lucrum negare alteri; tamen id alienum damnum cum proprio suo incommodo præcavere vel avertere is minimè astringendus est, absolutus omni divino, naturali & humano jure, si juxta ordinatam charitatem, à se-

à seipso incipientem, suam damni, sive ex proprio socii usu, sive ex illius in alium concessione imminentis, avertendi causam prohibendo fecerit potiorem, utut eo ipso, per consequentiam saltem & indirectum, nec ullo animo nocendi, alterius usum impedierit, *Lev. c. 19. v. 18. Deut. c. 22. v. 1. 2. 3. 4. Matth. c. 19. v. 19. c. 22. v. 39. Marc. c. 12. v. 31. Luc. c. 10. v. 27. Rom. c. 13. v. 9. Gal. c. 5. v. 14. Prov. c. 24. v. 8. l. 6. C. de servitut. & aq. ibiq; Schneidvv. Wesenbec. consl. 34. n. 16. 17. 20. 21. consil. 67. n. 15. Klock. tom. 3. consil. 149. n. 324. Bœckel. de jur. protect. clientel. part. 1. c. 3. n. 27.* E contrario, ut alterum quoque 6
pateat, neutiquam foret excusandus, qui vel proprium usum, vel concessionem in alium prohiberet, cùm sui, quò minus socius uteretur, vel usum alii concederet: nihil planè intersit: Talis enim non solùm alterius commodum non promoveret, peccans contra æquitatis leges; sed planè, dum ipse esset indemnis, damnum alteri inferret: qualis damni illatio, ceu magis ex invidia & animo nocendi promanans, quàm propter aliquod suum interesse per indirectum contingens, neq; stricto jure poterat licere, *v. Miscell. jur. quæst. 3. Wesenbec. d. consil. 34. n. 21.*
Alia & diversa à priori est quæstio, si non ex communione fluminis jus 7
traducendarum ratium pluribus competeret, sed plures socii tale jus à domino fluminis obtinuissent, aliove titulo possiderent, mente & animo societatis, communisq; negotiationis & mercaturæ exercendæ, num tunc socius, invito vel ignorante altero, communi jure queat uti? Hujus quæstionis decisio ex superioribus principiis non est peten- 8
da, verùm ex natura & obligatione societatis, cujus ipsâ receptione videtur quilibet sociorum habere scientiam & voluntatem eorum, quæ alter socius bonâ fide gerit ad communem utilitatem, ita ut nihil tale, quod bonâ fide in commune commodum gestum est, habendum sit, ac si peractum foret contra alterius socii scientiam & voluntatem, sed potiùs id omne existimandum secundùm ejus mandatum esse factum, utut is specialem illius gesti actum, dum gerebatur, nescivisset, aut quoque absq; justa causa prohibuisset, ceu quæ demum justa causa prohibentem implicaret culpæ & periculo, sociumq; prohibentem liberaret ab obligatione illius facti. Unde prohibitione non obstante, si socie- 9
tati, quod geritur, videatur utile, ac propterea bonâ fide fiat, obligatur prohibens, cui displicere & ab eo recedere non amplius erat integrum, quod semel, societatem recipiendo bonamq; socii fidem eligendo, in-

ter se amatum fuit, *l.* 52. §. 1. 2. 3. 4. 12. 15. *& ult. l.* 53. *l.* 58. §. 1. *l.* 72. *l.* 82.
10 *ff. pro soc. Klock. tom.* 3. *consil.* 148. *n.* 34. Sic enim, quando alter sociorum bonâ fide in communem utilitatem pecunias mutuò sumpsisset sub usuris, id æs alienum cum usuris de communi solvendum est, quantumvis reliqui hunc specialem actum ignorassent, *l.* 67. §. 2. *l.* 82.
11 *ff. pro soc.* Similiter, si unus sociorum, citra reliquorum specialem scientiam, æs alienum pro communi utilitate contractum solus solverit, repetitio soluti pro rata reliquorum habet locum. *v. Mev. part.* 4.
12 *decis.* 171. Nec non, si socius communem pecuniam nomine societatis fœneraverit s. sub usuris crediderit, usuræ fiunt omnium sociorum communes, ac si ipse solus eas recepisset, communicandæ sunt, etiamsi reliqui socii ipsum crediti actum non scivissent, *l.* 67. §. 1. *ff. pro soc.*
13 Et denique lucrum vel damnum est commune, quando socius, quærendi communis quæstus causâ, bonâ fide, merces communes vendidisset sub habitâ de pretio fide, eò quod iste quæstus, propter carentiam pecuniæ in coëmptionem mercium impensæ, & quidem eò major, quò diutiùs solutio pretii dilata fuerit, constitui solitus, se habeat instar usurarum, ac insuper pro utilitate mercaturæ & Reipublicæ
14 consueverit fieri, ut fides nonnunquam de pretio sit habenda; ac sanè, quantum communicationem damni attinet, exposcit eam summa æquitas, neq; ferendum est in societate, ut alter, nullo alio pacto, nullâve ejus culpâ existente, solus damnum sustineat, lucrum verò communicetur, *Marquard. de jur. mercat. lib.* 2. *c.* 9. *n.* 66. *add. ratione communicationis damni l.* 10. *ff. de* R. I. *l.* 29. §. 2. *l.* 52. §. 4. *in f. ff. pro soc.*
15 *Carpzov. part.* 2. *constit.* 26. *def.* 12. Haud ergò absimili modo, si socius, ignorante vel absq; justa causa prohibente altero, communia ligna in flumine, cujus communis usus societati erat quæsitus, bonâ fide in communem utilitatem transveheret, commoda & damna inde pro-
16 venientia oportet communicari, eò quidem magis, quò plus hujusmodi negotiatio inter actus licitos & honestos reponenda est, quales omnes pro communi utilitate peracti comprehenduntur sub generali, ipsâ societatis receptione declaratâ scientiâ & voluntate, tunc demum distinctione inter specialem scientiam vel nescientiam ejus, quod ab altero gestum est, ad effectum obligationis vel liberationis attendendâ, si id gestum esset factum illicitum, indeq; quidpiam in communem societatem collatum, quod certè, cùm contrariorum contraria

ratio,

ratio, ſub illa generali ſcientia & voluntate haud veniret, neq; obligaret ſocium absq; ſpeciali ſcientia & conſenſu, *arg. l.55. l.53. ff. pro ſoc.*

## §. XIV.

PRogrediendum nunc *ſecundùm ductum* §. 10. *num.* 1. *hic.* ad illos, 1
quibus à domino fluminis jus traducendarum ratium tacitè & implicitè, veluti præſcriptione, conceſſione Regalium aut fluminis, conſtitutum eſt, ad quos omnes ſuo modo quoq; pertinet & applicandum, adeoq; huc eatenus repetendum eſt, quod in prioribus §§§§. 10. 11. 12. & 13. de tali jure, expreſſo aliquo titulo quæſito, longè lateq; fuit expoſitum. Adhuc tamen nonnulla ſunt adjicienda de modis tacitæ 2
conceſſionis, & primò quidem de præſcriptione: Quamvis enim videbatur obſtaculo eſſe, quòd propter Principis & Fiſci privilegium, ac privatorum incapacitatem, Regalia præſcriptionibus haud ſint obnoxia, *v. Kizel. de jur. monet. claſſ.* 1. *th.* 7. *lit. c. Fritſch. tr. de jur. Grut. c.* 4. *n.* 5. tamen ſub illa præſcriptionum excluſione haud comprehen- 3
ditur præſcriptio immemorialis, habens vim legis & privilegii, adeoq;, ſi de cœtero præſcribens ſit perſona capax & habilis, eo immemoriali tempore etiam ipſa Regalia, eaq; tam majora quàm minora; nec non à privatis haud quidem ipſa Regalia, at ſaltem eorum jura & commoditates in qualitate privatorum jurium, queunt præſcribi & acquiri, etiam, ſicut quidam volunt, contra Principem neſcientem, multò ma- 4
gis contra ſcientem, aut cujus duntaxat Officiales ac procuratores ſcientiam habuerunt, *Kizel. d. loc. Cravett. de antiquit. temp. part.* 4. *Sect. Abſolutis differentiis. n.* 13. 14. 15. 17. 23. *Klock. tom.* 1. *conſil.* 28. *n.* 253. *Richter. deciſ.* 21. *n.* 52. *&* 53. *Beſold. part.* 2. *conſil.* 49. *n.* 81. *Hugo de ſtat. reg. Germ. c.* 6. §. 25. Non verò hæc Principis ſcientia 5
operatur, ut præſcriptio Regalium minori, quàm immemoriali tempore compleatur, eò quòd Regalia & res Fiſci ſint à præſcriptionibus privilegiata, indeq; præſcribens habeat præſumptionem contra ſe, ut non niſi immemoriale privilegiatumq; tempus unquam ſufficiat, *Cravett. d. loc. n.* 16. 17. Alia ſanè ratio eſt in eo privato, ad quem à 6
Principe Regalis quædam commoditas, v. g. fluminis aut traducendarum ratium, jam eſſet inveſtituræ vel alio titulo devoluta, quæ eâ tranſlatione deſiiſſet apud privatum eſſe Regale, ceu qui tale jus haberet & exerceret non titulo Regali, ſed ex jure conceſſionis ſeu contractus,

vel præscriptionis, in qualitate juris privati, contra quem proinde sufficeret præscriptio ordinaria triginta vel quadraginta annorum. *Cravett. d. num. 13. in f. Klock. d. consil. 28. n. 254. Fritsch. d. c. 4. n. 7. Hugo d. c. 6. §. 24. in fin.* Rechtlich Bedencken *de jur. grutiæ. ap. Lipold. in opusc. jur. §. XI. vers.* Und aber dieses alles. *Ubi etiam per tot. §. docetur, quomodo præscriptio in cæteris debeat esse qualificata. add. infrà §. 17. hic. num. 2.*

## §. XV.

1 QUod nunc attinet concessionem quoquo titulo Regalium, si ea in genere esset facta cum enumeratione aliquarum specierum, ac posteà generali subnexâ clausulâ, vel etiam cum exceptione à generali concessione quarundam specierum, tunc comprehensæ videntur omnes specialiter non exceptæ species, quotquot quidem, secundùm quorundam restrictivam doctrinam, ad Regalia non majora, sed minora, pertinent, atq; sic quoque Regale fluminum & traducendarum ratium, *v. Menoch. consil. 20. n. 24. & de præsumpt. lib. 3. præs. 97. n. 37. Wesenbec. consil. 27. n. 22. & seq. Besold. p. 1. cons. 3. cap. 4. tit. 1. n. 17. Klock. tom. 1. cons. 50. n. 35. Malcomes. ad Wesenbec. π. de nundin. th. 57.*
2 *& 58.* quod verò non venit sub concessione vel simplicis vel omnimodæ jurisdictionis, *Fritsch. de jur. grut. c. 3. n. 24. Barbos. & Tabor. loc. commun. lib. 16. c. 28. voc. Regalia. axiom. 2.* sub qua haud intelliguntur Regalia, *Obrecht. disp. Jur. Civ. & feud. disp. 7. th. 66. & tr. de jurisdict. & Imper. c. 1. n. 59. Bocer. de jurisdict. c. 8. n. 26. Barbos. & Tabor. d. loc. Besold. th. pract. & Diether. supplem. Besold. voc. Regalia.*

## §. XVI.

1 SEquitur concessio fluminis, veluti si dominus territorii flumen cum omni utilitate cuiquam concederet in feudum, quâ concessione vasallus obtineret quoq; jus grutiæ seu traducendarum ratium, *Fritsch. de jur. grut. c. 3. n. 11.* Rechtlich Bedencken *de jur. grutiæ ap. Lipold modò citand. §. 6. pr. §. 8. vers.* Hiebevor auch. *§. 9. vers.* Wann auch gleich dieses. nisi id expressè in investitura fuisset exceptum, *v.* Rechtlich Bedencken *de jur. grut. ap. Lipold. in opusc. jurid. §. 5. vers.* Daß denn vors fünffte. *Item §. XI. vers.* So viel nun zum fünfften. Itoc-
2 que tunc concessum jus posteà vasallus absq; consensu domini in a-

lium transferre jus habet ſaltem hactenus, ut ſibi ea conceſſio ſeu translatio, quoad feudum tenuerit; haud verò domino vel agnatis ſucceſſoribus ſit nocitura, quanquam eadem per longiſſima tempora perſeveraſſet. *Fritſch. d. c.3. n.19. Kohl. de ſubfeud. c.5. n.11. 12.*

## §. XVII.

SEd quæritur, num his caſibus dominus fluminis ſeu territorii eo ratium transvehendarum jure & uſu ſit excluſus? Quantum quidem 1
ipſum jus Regale attinet, neganda erit quæſtio, quia Regalia ipſa, præſertim majora & ſtatum Reip. directò concernentia, quæq; magis ſunt ipſius regni ac Regalis dignitatis, quàm Principis, ceu nudi adminiſtratoris, propria, ſunt inſeparabilia, nec ſine diſſolutione Imperii aut regni ſtatus ad privatos, per infeudationem aliosve titulos, in tali ſua qualitate, tranſitoria, imò nequidem cum privatis aut ſubditis communicabilia, *Kohl. de ſubfeud. c.2. n.9 & 10. Gryphiand. de inſul. c.24. n.32. Lancellot. de jur. public. lib.1. c.1. de Imperat. §.4. verſ. Trigeſimo loco. Barboſ. & Tabor. d. c.28. axiom. 1.* ut proinde Princeps conceſſione 2
alicujus Regalis in privatum, non videatur transferre voluiſſe ipſum jus regale, ſed nudum jus utendi, privatusq; eo jure cenſeatur uti magis titulo conceſſionis quàm titulo Regali, ſicut & is, qui præſcriptione iſtud acquiſivit: unde præſcriptio illa, quâ jus utendi contra privatum, 3
qui illud à Principe quoquo titulo obtinuerat, ab alio privato præſcribitur, *v. §.14. n.6. hic.* non minùs nil quicquam præjudicat Principi in ipſo Regali jure, quàm etiam domino directo in ſuo dominio directo ejusq; commoditatibus non nocet is, qui contra vaſallum præſcripſit, *Cravett. citat. in d. §.14. loc. n.27.* Major videtur ſubeſſe dif- 4
ficultas de uſu illius Regalis, cujus ſola utendi poteſtas in privatum quoquo titulo legitimè translata eſt, an illum ſimul habeat Princeps? Etiamſi enim nec ea translatio ubique Principi queat licere, ſi inde futurum, ut deſtituatur reditibus dignitati cohærentibus, & ad eam ſuſtinendam deputatis, ut illam deinceps non valeat commodè tueri, *Kohl. de ſubfeud. d. loc.* tamen extra hunc caſum talis translatio absq; 5
omni hæſitatione permittenda eſt, ideoq; ad noſtram quæſtionem dicendum, excluſum utique videri Principem, ſi de ea excluſione ex inſtrumento conceſſionis vel aliunde appareret, aut præſcriptio cum prohibitione proceſſiſſet; è contrario foret ſimul admittendus, ſi de

usu cumulativo seu communicativo expressè esset cautum aut apertè constaret, *v. Besold. part. 5. consil. 239. in specie facti, vers.* Zwar alles
6 mit diesem Vorbehalt. Si verò nihil hac de re conventum, sed causa esset dubia, oportet vel exclusionem vel communionem colligere ex natura cujusq; concessionis & negotii, veluti in casu, ubi flumen cum omni utilitate, aut etiam specialiter jus traducendi rates in feudum à Principe fuisset concessum, haud immeritò Princeps ab eodem ratium traducendarum usu censetur exclusus, quia tali concessione o-
7 mnis utilitas translata in vasallum: ut & ideò admirabile non sit, quòd aliquando domini territoriales non nisi voluntate vasallorum, jus tr ajiciendi rates in fluminibus, feudi nexu à se dependentibus, emerint vel conduxerint, datoq; certo pretio aut mercede exercuerint, *v. Cothmann. vol. 4. consil. 1. n. 122. 127. 131. 134. 144.* Rechtlich Bedencken *de jur. grut. ap. Lipold. in opusc. jurid. §. 6. vers.* Daß nun auch und vors
8 (2) Fürst. *Item §. 7. per tot. §. 8. per tot. §. 9. passim.* In tantum quidem, ut visum fuerit, vasallos neq; ad concessionem transvectionis lignorum pro usu rerum metallicarum absq; pretio posse constringi, etiam non attentis investituræ legibus, quibus se obligâssent ad fodinas & officinas metallicas curandas, promovendas, aut instruendas, ceu quæ obligatio tacitam haberet conditionem, quatenus absq; suo incommodo quiret fieri, qualem verò indemnisationem neutiquam præstaret talis lignorum sine pretio transvectio, *Cothmann. d. loc. n. 153.*
9 Probè tamen in ejusmodi casibus advertendum velim ad tenorem initi inter dominum & vasallum contractus, num scilicet emptio vel conductio, pretiumq; conventum aut merces respiciat ipsum fluminis usum pro traducendis ratibus, an verò duntaxat conventionem quandam per aversionem in compensationem ejus damni, quod aliàs post transvectionem peractam secundùm taxationem juratorum æstimatorum fuisset reparandum. Sanè in ea causa, super quâ Responsum juris, ad quod aliquoties provocavi, extat apud Lipold. *in opusc. jurid.* non leve mihi suboritur dubium, an non potius per aversionem emendo transigere voluerit Princeps cum vasallo de damnis, quæ vasallus perpessurus esset, dum Princeps suo rates traducendi jure titulo Regali foret usurus, & quidem in specie, an non sub pretio lignorum simul comprehensa saltem compensatio ejus nunc deficientis annui canonis seu reditus, quem ex molendinis & piscationibus, nî per ratium transvectio-

vectionem impedimentum accessisset, potuisset percipere? Primò enim verba contractus nil amplius continent, deinde Principis successor, constituendo alteri jus ratium in nullo alio capite, nisi ratione reparationis damnorum, limitatam mentem satis declarat: Et denique omnia in contrarium allata argumenta de præfinitione certi temporis &c. quadrant etiam ad nudam compensationem damni. Sed linquo ipsis Roslaviensibus sui juris deductionem! Quod autem qui- 10
busdam videatur Princeps supradicto jure etiam absq; vasalli voluntate justè uti ad necessarium saltem domesticum usum, nec non, si vasalli simul forent subditi, *v. Fritsch. de jur. grut. c.3. n.12.* id utrumque, si ex natura feudi quæstio sit, caret fundamento, & procedit ex aliis planè rationibus, adeoq; non semper & ubique, sed stantibus illis. Quando quidem dominus feudi ad necessarium usum vellet ligna flumine trajicere, eaq; res vasallo nullum usus sui impedimentum, neque aliud quodpiam damnum allatura esset, obligaret vasallum non lex investituræ aut natura feudi, sed illa communis invidiæ cavendæ æquitas, *de qua Miscell. jur. quæst.3.* itemve gratitudinis erga dominum laudabilitas. Si quoque vasallus esset simul subditus, nihil certè inde auge- 11
tur obligatio feudalis: at quando publica necessitas vel utilitas posceret transvectionem lignorum, eo saltem casu vasallus subditus, non tanquam vasallus, verùm ut subditus, jure pateretur, cum conditione tamen reparandi illati damni, lignorum transvectionem ex alia, quàm obligationis feudalis, ratione, *de qua videre licet Miscell. jur. quæst.2.*
Aliud planè dicendum in iis negotiis & causis, ubi absq; translatione 12
omnimodæ utilitatis, usus traducendarum ratium esset cuipiam constitutus jure servitutis, donationis, precarii, vel simili: cùm enim talia jura intelligantur absq; domini constituentis præjudicio, & tantùm ad indigentiam ejus cui debentur, domino utiq; adhuc sua utendi constat libertas, vel quatenus ipse indiget, vel ultrà quoque, at quousq; alteri nullum servitutis affertur impedimentum, *Fritsch. de jur. grut. c.3. n.13 Besold. part.5 consil 239. n.9. vers.* Fürs andere. *n.17. in f. & seq. add. supr. Class.4 Sect.6. §.4.*

## §. XVIII.

NUnc adjicienda monita, quæ tam territorii ac fluminum domi- 1
nus, si ipse ratium traducendarum commoditatem vellet instituere,

tuere, observare habet opus, quàm illi, qui id jus utendi concessione ex-
2 pressâ vel tacitâ, aliove titulo obtinuerunt. Ita ne magni, qui requiruntur, sumptus impendantur frustrà, aut damna sint lucris majora; operæ pretium erit, si ante omnia, certitudinis causâ, quantitas quædam lignorum per flumen traducatur, & fiat experimentum, an flumen sit satis profundum, atq; ita comparatum, ut commodam lignorum trans-
3 vectionem admittat. *Fritsch. de jur. grut. c. 5. Sect. 1. num. 3.* si itidem probè & accuratissimè observentur ac eligantur tempora, tam ad cædendum & exsiccandum ligna, quàm ad eorum transvectionem commodiora, quibus aliàs negligentiâ præterlapsis, posteaq; fluminum vel exsiccationibus vel inundationibus obstantibus, facilè per totum annum occasio ligna transvehendi erit perdita, *Klock. de ærar. lib. 2. c. 15.*
4 *n. 31. Fritsch. d. loc. n. 4.* nec non si eligantur sylvæ fluminibus vicinæ, eæq; tantummodò huic usui serventur, aliis necessitatibus ex aliis sylvis subveniendo, *Klock. d. loc.*

## §. XIX.

1 PRæmonendi quoq; per mandata publica sunt incolæ, præsertim molitores, ut præmuniant sua molendina mit Einschlagung eines Floß-Rechens vor die Mühl-Lache/ contra impetum lignorum transvehendorum; ut etiam ripæ, ubi alveus est angustior, à fruticetis aliisve impedimentis purgentur, quò liberior fiat fluminis cursus faciliorq; lignorum transitio: ut quoque nullum aliud impedimentum vel damnum inferatur lignorum transvectioni, sive obstacula injiciendo fluminum cursui, sive repagula corrumpendo aut frangendo, quæ facta essent pro detentione & commodâ expositione lignorum, sive ligna furandi causâ surripiendo, aut damni dandi ergò corrumpendo, comburendo &c. *Besold. p. 5. consil. 239. in facti specie, vers.* Als auch fol-
2 gends. Quibus malitiis coërcendis non solùm ea remedia subserviunt, quæ jam suprà tetigi §. 10. *n. 5. in fin. hic. & Sect. praced. 1. §. 9. num. 3.* verùm etiam pœna eò magis exasperanda est, quò plus hujusmodi factis læditur publica, in qua confidendum erat, viarum securitas, *Fritsch. de jur. grut. c. 5. Sect. 1. n. 5. 6. & Sect. 3. add. supr. hic Class. 4. Sect. 15. §. 4.*
3 Quod verò modò dictum de præmunitione molendinorum & purgatione riparum, id cum grano salis oportet accipi, nimirum si subditi ejusmodi operarum sint debitores; secus enim tam ipse territorii ac flu-

fluminum dominus, quàm quivis alius, suo sumptu omnem eam rem curabit, *Fritsch. d. Sect.*1. *num.* 7. *add.* §. 5. *hic. num.* 3.

§. XX.

QUò magis ante rem inchoatam de certiori proventu & lucro 1
queat constare, consultius fortassis est, cum illis, quorum interest, per aversionem de resarcitione damni anteà convenire, quàm eandem post transvectionem peractam taxationi relinquere, *Fritsch. d. Sect.*1.*n.*11.12. Meliùs itidem erit factum, si certus locus, ubi ligno- 2
rum extrahendorum & exponendorum sit commoditas, ex concessione vel præscriptione non suppetat, de eo cum illis, quorum interest, transigere. *Fritsch. d. c.*5. *Sect.*2. *num.*11. *add. Sect praced.*14. §. 11.
Quamvis enim riparum usus sit publicus, etiam in specie ut navigan- 3
tibus & ratem agentibus per eas onerare & exonerare liceat, *l* 1. *pr. ff. ut in flum. publ. navig. lic.* hocq; ipsum non videatur restrictivè accipiendum de usu recepto ac vicinis ferendo, *Frider. Mindan. de process. mandat. & monit. lib.*2. *c.*36. *n.*11. tamen illud jus vetus, quo publicus 4
est fluminum & riparum usus, hodie habetur antiquatum, ut frustrà in eo solamen quæsiturus sit, qui ligna vult flumine agere & in ripis exponere, *vid. supr.* §.4. *hic.* Utrum verò illud jus ligna in certo loco 5
exponendi, quod quis præscriptione vel alio titulo quæsivit, amittatur solo non usu, nunc venit in quæstionem? Videbatur posse dubitari, quod meræ sit facultatis, ligna flumine transvehere vel non: ast affirmanda est quæstio, tum quia fluminum usus non amplius hodie est publicus & meræ facultatis, quùm quia usus ille in effectu juris habetur pro continuo, ceu cujus discontinua causa, si vel maximè esset attendenda, *v. Hugo de stat. reg. German. c.*6. §. 24. non proficiscitur ex necessitate constitutionis vel consuetudinis, sed ex negligentia & desidia utentis, *Fritsch. d. c.*5. *Sect.*2.*n.*13. *Carpzov. part.*3. *decis.*288. *n.*24. Eaq; affirmativa obtinet eò magis, quando hoc ratium expo- 6
nendarum jus competeret ex quodam contractu, cùm ea, quæ meræ facultatis sunt, si ex contractu descendant, præscribantur spatio triginta annorum, sicut alia quælibet jura & actiones, *Besold. part.*5. *consil.*239. *num.*18. nec non, si contradictio intervenisset aut impatientia, *Besold. ibid.*

§. XXI.

## §. XXI.

1 QUæritur etiam occasione loci expositionis lignorum, si ratis esset impetu fluminis in alterius agrum delata, quo remedio sit consultum tam domino ratis, ut eam tollere liceat, quàm agri ad consequendam resarcitionem damni præteriti, & ejus quoque, quod ex sublatione lignorum futurum est? *vid. l.* 5. §.4. *ff. ad exhib. l.* 9. §.1.2.3. *ff. de damn. infect. l.* 8. *ff. de incend. add. Sect. praeced.* 1. §. 5. *& Class.* 12.
2 *Sect.* 5. §.23. Quibus nunc porrò addendum, si facto naufragio, ac solutâ, quâ compacta erant, fabricâ, ligna hîc illic dispersa, aquisq; submersa alii diripuissent, quòd tunc, quando quidem ligna aliàs peritura collegerunt, nulla eos teneat pœna; plectantur verò iidem fustigatione, relegatione, damnatione ad opus publicum, vel aliâ pro ratione circumstantiarum arbitrariâ pœnâ, si ea ligna, quæ servari potuissent, flagitiosè invaserint, *l.* 4. §. 1. *ff. de incend. ruin. naufrag.*

## §. XXII.

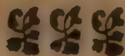
1 ULtimo loco in prædicta collatione sperandi lucri cum sumptibus, qui impendendi sunt, considerari merentur vectigalia, omninò quoque de lignis & ratibus pendenda, *Fritsch. de jur. grut. c.* 5. *Sect.* 1. *num.* 13. *Nauraht. addit. ad c.* 5. *Hipp. à Collib. de increm. urb.* §.3. *add. Class.* 4. *Sect.* 17. §.16. *suprà: Item* §.1. *hic* in tantum, ut dominus ratium, cui fortè dominus territorii cum fluminis usum concessit, adhuc consueti vectigalis nomine satisfacere astringatur, vel eidem domino territoriali, vel vasallo aut civitati jus vectigalium possidenti, nisi immunitas ab hac præstatione ex pacto, privilegio, aut consuetudine competeret, *Fritsch. de jur. grut. c.* 3. *n.* 18. *Lather. de cens. lib.* 1. *c.* 6.
2 *n.* 26. Atque sic etiam satis de regulis, quas quilibet ratium dominus pro majori certitudine lucri & avertendo damno habet observandas, de qualibus ultrà quoq; consulere licet Klock. *de arar. lib.* 2. *c.* 15. *num.* 31. *& seq.*

## §. XXIII.

1 TAndem subministrari convenit remedium illi, qui vel superioritatis territorialis, vel alio quovis titulo jus habet traducendarum per flumina ratium, contra eos, qui ipsum in tali jure turbare conantur

aut

aut impedire: Et sanè nihil obstat, quò minùs illa interdicta, quæ olim, quando fluminum usus erat publicus, dabantur cuiq; naviganti vel trajicienti rates, *v. t.t. de flumin. & t.t. ut in flum. publ. navig. lic.* hodie etiam competant domino territorii aut Regalium, iisve quibus ratium traducendarum facultas tacitè vel expresse concessa est, quippe cùm flumina, ut olim populi, ita hodie sint dominorum territorialium, *Fritsch. de jur. grut. c.6. num.4.* Insuper Camera Imperialis hoc 2
nomine solet decernere mandata, modò is, qui mandatum pro utendo flumine petit, se fundet super quatuor casibus, *Ord. Camer. part. 2. tit.23.* & alleget jus utendi, veluti flumen esse publicum, spectans ad dominum territorii ac Regalium &c. facultatem rates flumine trajiciendi, ligna transvehendi, ad ripas extrahendi, & in vicinis agris exponendi, sibi competere ex pacto, privilegio, consuetudine, præscriptione immemoriali &c. Siquidem repulsam aliquando tulit Ci- 3
vitas Ulmensis in causa contra Fuggeros, quod hanc allegationem intermiserat, neque fundârat super quatuor casibus ordinationis Cameralis: quæ tamen posteà mandatum adhuc obtinuit, quando defectum suppleverat allegando, flumen *Zehler* non modò esse publicum, ut cuivis super eo navigare, agere, lignaq; vehere ab omni memoria licuerit, sed etiam Ulmenses ante aliquot annos judiciali sententiâ obtinuisse, semperque habuisse facultatem in eodem flumine navigandi, vehendi, per agros fundosq; pagi M. exonerandi, exponendi, item ducendi ligna, trabes, plantas, tigilla &c. *vid. Frider. Mindan. de process. mandat. & monitor. lib.2. cap. 36. num. 10. Fritsch. d. l. num. 3.*



Uu CLAS-

# CLASSIS VII.

## De materia, ex qua quid ad fulciendum, ædificandum, aliosve usus efformatur.

## SECTIO I.

### De materia in genere.

§. Unic.

1 RAtione varii usus, cui ligna ruta cæsa inserviunt, dicitur ligni appellatio nomen generale, quod sic separatur, ut sit aliquid materia, aliquid lignum: Materia, quæ ad ædificandum, fulciendum necessaria est; lignum, quicquid comburendi causâ paratum, *l.55.pr. ff. de legat.3. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht *p.2.c.23.*
2 *num.6. & seq.* Etiamsi verò possit videri, ac si in d.l.55. Ulpianus respexerit ad causam legatorum, & eum principaliorem ac communiorem lignorum usum, qui caderet sub dispositionem patrisfamiliâs, & constitueret objectum legatorum atque contractuum, eò quòd alii quoque sint lignorum rutorum cæsorum usus, qui adeò commodè vel ad combustiones, vel ad ædificationes, aut ad fulciendum, non possunt referri, veluti si virgæ, baculi & fustes ad flagellandum & verberandum adhibeantur &c. tamen sciendum est, illud vocabulum, *ædificandum*,
3 *dum*, ita latè esse capiendum, ut comprehendat etiam quodvis aliud genus constructionis, non præcisè ædium, omnemq; speciem ex ligno effectam, utut posteà illa species formata alium præberet usum quàm pro ædificio: quo sensu *ædificare* est efficere, formare, construere, ac omne id lignum materia, ex quo aliqua species ad certum usum potest ædificari, hoc est, formari, effici, construi, *Fac. l.46. §.1. verb. navem*
4 *ædificare. ff. de jur. fisc. Calvin. lexic. jurid. voc. ædificare.* Hancq; significationem, quicquid etiam d. loc. senserit Ulpianus, me in hac tractatione oportet amplecti eò magis, quò plus mea mens est docere de

de jure quod circa quamlibet rem è ligno effectam occupatum eſt, *velut me explicare anticipavi in præfat.* Nihil itaque opus, peculiarem 5
de virgis, baculis, & fuſtibus inſtituere tractationem, ſicut in prima olim hujus materiæ diſputatione factum, ſed cùm & virgæ, baculi, fuſtes, ſint aliquid formatum è ligno, ad certos uſus tam publicos quàm privatos, quod demum tunc, quando eſt torre-vel putrefactum, neque ad illos uſus amplius idoneum, ſolet foco deſtinari, ideò de iisdem tractatio fiet commodis locis, prout vel ſub materia præbent uſum publicum aut privatum, vel ad combuſtibilia pertinent. Et quoniam omne 6
id, quod ad materiam relatum atque ex ea formatum eſt, per vetuſtatem aliosve caſus poteſt incidere in eam cauſam, ut nullum alium ſui uſum amplius præbeat, quàm combuſtionis, convenientius nunc eſſe putavi primò dicere de materia, ac ultimo loco ſubjicere doctrinam de lignis combuſtibilibus.

# SECTIO II.

## De materia ad fulciendum paratâ, veluti de palis, perticis, pedamentis.

### §. I.

JUxta doctrinæ ſeriem Sect. præced. monſtratam nunc aggredienda 1
eſt tractatio de materia tam eâ quæ ad fulciendum, quàm quæ ad ædificandum paratur. Ad illam referendi pali, perticæ, pedamenta, quæ vitibus, arboribus, lupulo, fabis, ſubſternuntur, Wein-Pfäle/ Hopffen-Stangen. Hæc cuncta, ſicut materiæ nomine ve- 2
niunt, ita, legatis lignis, non continentur legato, niſi alia poſſit colligi voluntas teſtatoris, *l.* 168. *ff. d. V. S. l.* 55. *pr. verb. ad fulciendum. l.* 56. *ff. de legat.* 3. item vineæ non ſunt ante, adeoq; nec vineæ venditione 3
comprehenduntur, quàm ſi in eâdem fuerint defixa & collocata, utut vineæ causâ fuiſſent parata ac in vineam illata, *l.* 17. §. *ult. &* 5. *ff. de action. empt.* poſita verò & collocata, ſi rurſus eſſent exempta, ut collocentur, ſc. in ſequentem annum, ſeu ut reponantur, manent fundi, *d. l* 17. §. *pen. & ult. It. l.* 18. *ff. de act. empt.* Porrò talia comprehen- 4
duntur nomine inſtrumentorum vineæ, & ideò veniunt in legato vi-

neæ ejusq; instrumentorum, *l.16.* §.1. *l.12.* §. 11. *ff. de instrum. leg.* quo
5 sensu etiam continentur sub nomine tigni, ut hactenus de iis eadem ferè obtineant jura, quæ infrà *Class.12. Sect.2.* §.3. *& seq.* de tigno alieno ædibus juncto traduntur, cùm non minùs publicè sit utile, culturam vinearum non turbari, quàm destructione ædium urbem haud deformari, *l.1. pr. &* §.1. *ff. de tign. junct.*

## §. II.

1 RAtione operarum, quas in succisionem, transportationem, & collocationem palorum, perticarum & pedamentorum impendere opus est, judicari commodâ applicatione poterit ex iis quæ dixi *Class.6.*
2 *Sect.2.* §.5. *n.3.* Specialiter verò hîc occurrit quæstio, si cujusdam subditi ex conventione vel consuetudine deberent, v. gr. Ein gewisses Dienst-Geld sampt neun-tägigen Diensten zum Acker-Bau und Wiesen-Wachs / zusampt den Burg- und Jagt-Diensten / ob dann auch Zaun-Gärten und Pfäl hauen / machen / führen / und damit zäunen / item, Hopffen-Stangen hauen / führen / setzen / item, Hürten-Gärten hauen / führen ꝛc. vor Burg-Dienste zu achten
3 und zu leisten seyen? Quod negatur, (1) quia materia operarum, seu quas rustici non ut subditi, sed ex conventione vel præscriptione debent, *l.1. C. ne rustican. ad ull. obseq. devoc.* *add. d. Class.6. Sect.2.* §.5. *n.3.* instar ipsarum conventionum & præscriptionum, sit stricti juris, & velut libertati naturali adversa, odiosa, adeoq; restringenda, etiam tunc, quando debitæ essent operæ indeterminatæ: Quæ ideò restrictio multò magis recipienda in prædicto casu, ubi de certis terminatis operis pactum est: sub quibus verò (2) haud comprehenduntur eæ, de quibus
4 quæritur. Non sub illis, quæ recensentur ad culturam agrorum & pratorum, quia earum præstatio partim ad certam pecuniam, partim ad certũ numerum dierum, nec non ad operas consuetas, ac hactenus præ-
5 stari solitas est limitata, ut ultrà nil queat dominus prætendere: Neq; etiam sub illis, de quibus ad necessitatem castri conventum, unter den Burg-Diensten / utpote quæ absoluto suo significatu complectuntur tantummodò operas pertinentes ad castri ædificationem, structuram, conservationem & reparationem, *Naurabt. de jur. subdit. pag.629. vers.*
6 Wann nun (7) die Burg-Dienste. veluti aliàs quoq; sub concessione castri cum juribus & pertinentiis non solent venire prædia vicina,

*Besold. th. pract. voc.* Burg. quæ utraq; ratio eò magis in præsenti casu 7
adæquata est, dum operæ ad culturam agrorum & pratorum conventæ satis expressè distinguuntur ab illis, quæ spectant ad ædificationem castri. *Nauraht. d. l. Wehner. observat. pract. voc.* Heltzspar-Kunst. *vers. Interdum* sind die Unterthanen.

§. III.

OCcasione operarum, quæ in materia ad fulciendum parata quan- 1
doque debentur, nonnulla jam intermixta sunt de operis ratione materiæ ad ædificandum præstandis, quæ ferè iisdem regulis juris innituntur atq; aliæ operæ, indeq; exhibendæ sunt ab iis, qui easdem vel determinatè, vel etiam in genere indeterminatas debent, servato saltem in his debito moderamine, & de cœtero absq; ullo discrimine, an ligna ex alieno territorio advehenda sint vel non, *Carpzov. p. 2. Constit.* 52. *def.* 5. *Diether. supplem. Besold. voc.* Holtz. *in fin.* Quâ ra- 2
tione vasallus, in diversorum dominorum territoriis possidens feuda, jure exigit, ut sibi pro usu ædificandi, fulciendiq; in uno feudo, alterius feudi subditi præstent operas in advehendis lignis aliâve materiâ, si vel operarum indeterminatarum, vel in specie earum, quas modò dixi, debitores sint: modò vasallus eam præstationem exigat non tanquam 3
aliquam pertinentiam castri in altero territorio, seu ut servitutem realem castro alterius territorii debitam, verùm saltem in qualitate fructus feudalis, in casum aperti feudi cum ipso feudo expirantis, & de cœtero non citra necessitatem, sed tunc demum, si alterius feudi subditi oneri ferendo non sufficerent &c. Valdè aliquando hæc contro- 4
versia agitata fuit inter quendam Præfectum Hassiæ & Nobilem Landsassium D. qui unum feudum V. à Landgravio Hassiæ, lineæ Casellanæ; alterum F. à Landgravio Hassiæ, lineæ Darmstatinæ recognoscebat, cujusq; antecessores adhuc aliam domum allodialem B. in territorio Darmstadiensi possederant, quâ venditâ simulaverant quidem ædificationem alicujus castri in feudo F. quod nullum ibi hactenus fuerat, consensum domini directi impetrando, at posteà cum subditis F. concussione & metu diminutionis pascuorum, aliorumve communium commodorum eò perductis, pacti erant, & conventionem citra domini directi consensum inierant, ut operæ, quas hactenus pro ædificatione domus B præstare consueverant, nunc in usum ca-

 stri V.

5 stri V. converterentur. Insuper modò dictus Nobilis allegabat jus
feudi, & quòd illæ operæ sibi competerent tanquam fructus jurisdictio-
nis, aut certè ex consuetudine & conventione ut fructus feudales, quæ
ideò etiam extra territorium forent præstandæ, præcipuè quidem cum
alterum feudum esset in confinio, ut subditi neutiquam ultra modum
6 gravarentur &c. E contra Præfectus Darmstadiensis innitebatur his
rationibus, quòd hujusmodi operæ non essent, instar aliorum perce-
ptorum fructuum feudalium, inter res allodiales numerandæ, neque
extra territorium feudiq; causam, verùm duntaxat pro melioratione
7 & conservatione feudi impendendæ: Item quòd metus sit, Nobilem
sub hoc prætextu subditos extra territorium evocaturum, nec non ali-
quando talem præstationem pro servitute reali, quæ feudo V. inhære-
8 ret, interpretaturum esse. Resuscitata ab illius successore lis fuit, quan-
do ego ipse illam Præfecturam tenebam, ast mox sopita, dum justâ ra-
tione suadebam, Princepsq; declarabat, ut Nobili vasallo operæ con-
suetæ pro ædificatione Castri V. permitterentur sub sufficienti omnis
9 præjudicii avertendi cautela, eò quòd illa jura, quæ de operis extra ter-
ritorium non præstandis concepta sunt, inveniant locum, si vel domi-
no directo vel subditis inde immineret aliquod præjudicium aut into-
lerabile gravamen, *Carpzov. d. loc. Berlich. decis. 67. n. 11. Besold. th.*
10 *pr. voc.* Frohn. Verba meæ relationis & deductionis in passu concer-
nente fuêre: Und daß im übrigen E. Hoch Fürstl. Durchl. die alte
V. Dienste in so weit und mit dem Vorbehalt nachgeben und verord-
nen könten/ daß solche als herbrachte fructus feudi, aber nicht als ein
pertinens zu V. der von D. gebrauchen &c. Item verba insecuti ad me
11 rescripti: Wann man D. Seits sich erwehnter Bau-Diensten/ als
fructuum feudalium, nach Anleitung der Lehen-Rechten/ und ohne
Mißbrauch und deterioration unsers Eigenthums/ des Gerichts F.
bedienet/ und die Lehenbare Unterthanen über die Gebühr nicht be-
schweret/ noch etwan prætendiret oder begehret/ daß solche Bau-
Dienste beykünfftig nach GOttes Willen etwan eröffnetem Lehen/
gleichwol als ein servitus zu V. dahin geleistet werden müsten (wel-
ches Wir und unsere Nachkommene Ihme und seinen Successoribus
ohne das nimmermehr einraumen oder nachgeben können) wie ihme
alsdann und auff solchen Fall selbige Dienste mit Fug zu verweigern
seyn/ und Uns demnach gegen denselben dahin schrifftlich erklärt/
wie

wie aus der abschrifftl. Beylag zu sehen :c. & deniq; verba hujus modò laudatæ declarationis de dat. 12. Octobr. 1677. So erklären Wir 12
Uns :c. daß Wir zwar demselben nachgeben wollen / daß er sich berührter unserer Unterthanen / seiner Hintersassen / im Gericht F. nothdürfftiger Bau-Dienste / ferner ins künfftig gebrauchen möge / und sie die Hintersassen solche V. Bau-Dienste unweigerlich zu verrichten schuldig seyn sollen; Wir bedingen aber darneben außtrücklich und wollen / daß es darmit keine andere Meynung und Bewandnüß habe / als daß solche Dienstleistungen / tanquam fructus feudales, auff unsers Adelichen Land-Sassen und Lehn-Manns D und dessen mit dem Gericht F. von Uns und unsern successoribus belehnter Erben Personen / gar nicht aber auff die N Behausung zu V. ihr Absehen haben / sondern auff dieses Unsers F. Lehens Erledigungs-Fall allerdings expiriren / so dann / daß in demselben / als einem surrogato der B. Diensten / keine Ubermaß gebraucht / und unser Eigenthum dardurch deterioriret / weniger diese Dienste zum prætext ungebührlicher evocationen und Belästigung unserer Unterthanen mißbraucht werden sollen :c.

## §. IV.

INter ea ligna, quæ fulciendi causâ habentur, numerandæ quoque 1
sunt perticæ pro construendâ machinâ adhibitæ, in quâ fabri lignarii & murarii aliiq; architecti, dum ædificia construenda sunt, possint in alto operari.
Harum perticarum ratione incidit quæstio, si quis servum suum architecto commodâsset, ut in tali machina, etiam in alto, operaretur, at verò machina vetustate aut alio vitio perticarum, similive architecti culpâ, esset collapsa, & servus inde peremptus, num eo nomine commodatarius teneatur? *vid. l. 5. §. 7. ff. commodat.* 2

## §. V.

POrrò ad materiam illam, ex quâ quid ad fulciendum paratur, simi- 1
litudine quâdam possunt referri baculi, qui commoditati eundi inserviunt, quibusq; plerumq; senio confecti, aut pedibus imbecilles ac valetudinarii utuntur, ut titubantes sustineant artus, *v. c. 9. dist. 45.*
unde videri posset, juveni homini turpe esse, baculo prodere vel imbe- 2
cillitatem vel lentam pigritiam. Plures tamen alias gestationis bacu- 3
lorum esse causas indicat faceta baculi descriptio in sequenti versu:

*Sum*

*Sum decor in manibus, ſuſtento ſenem, rego greſſus,*
*Sum terror canibus, geſtat me pro duce feſſus.*

At de his aliisve baculorum uſibus alibi convenienti dicetur loco, *conf. infr. Claſ.10. Sect. 3. §.1. & ſeq. Claſ. XI. Sect.6. §. 1. & ſeq.*

# SECTIO III.

## De materia ad ædificandum parata.

### §. I.

1 AD materiam in genere, præcipuè verò ad eam, quæ ædificandi cauſâ parata eſt, pertinet quæſtio, ſi quis aliquod lignum, maximè exaſciatum, avehendum aut curru transportandum conduxiſſet; id verò dum tollitur, portatur, vehitur, vel reponitur, culpâ ſuâ, aut eorum, quorum operâ in transvehendo utebatur, eſſet
2 fractum, num hoc nomine ex conducto teneatur? Quod affirmare non hæſito, ſi conductor foret auriga, & aurigandi artem profeſſus tanquam artifex conduxiſſet, *v. l.235. pr. ff. de V.S. l.9. §.5. & l.25. §.7. ff.*
3 *locat.* Aliorum equidem, qui artem non profitentur, aurigandi imperitia præſumitur, & notoria eſt, adeoq; tigni dominus habet quod ſibi imputet, ſi non alium elegit, ceu cùm etiam culpandus ſit, qui quidem artificem conduxit, at cujus imperitia non erat ignota, *l.1. §.1. ff. ſi menſ. falſ. mod. dix. l.14. ff. de cuſtod. & exhib. reor.* niſi adhuc do-
4 losè quid eſſet ab altero commiſſum aut latâ culpâ, *d. text.* A culpa tamen & obligatione immunis eſt etiam ex profeſſo auriga, quando caſus nullâ ſuâ aut ſuorum culpâ, ſed vitio materiæ contigiſſet, niſi adjecto pacto periculum quoque in ſe recepiſſet, *arg. l.13. §.5. ff. locat.*

### §. II.

1 QUæ de præſtatione operarum ratione materiæ ad ædificandum parandæ ſcire neceſſum eſt, docere anticipavi ad Sect. præced. 2. quorſum lectorem remitto.

*CLAS-*

# CLASSIS VIII.

## De rebus ex materia efformatis in genere.

### §. I.

X materia ad ædificandum idonea variæ 1
conficiuntur & ædificantur res ab ipsa materiâ nunc formâ & nomine diversæ, *conf præfat. n.* 29. 30. 31. 33. adeoq; materiâ legatâ non continentur, v. gr. arca, armarium, navis &c. & viceversâ navi legatâ, non comprehenditur materia, si fortè navis esset dissoluta, *vid. l.* 57. *l.* 88. *§.* 1. *&* 2. *ff. de legat.* 3. Quibus nihil contrarium dixit Boërius, quan- 2
do decis. 177. sub appellatione ligni seu materiæ complectitur navem, & stante prohibitione venditionis lignorum extra territorium, etiam navem vendere prohibitum esse judicat: ut proinde plus tempore eum refutasse videatur veriorem Stracchæ contrariam opinionem existimans Marquardus *tr. de jur. mercat. lib.* 2. *c.* 5. *n.* 82. 83. 84. *per l.* 55. 56. 57. *ff. de legat.* 3. *l.* 18. *§.* 3. *ff. de pignor. act.* Non enim Boë- 3
rius intelligit lignum in strictiori significatu, quo saltem combustibilia comprehendit, & materiæ contradistinguitur, *l.* 55. *&* 56. *de legat.* 3. sicuti quidem capienda foret vox ligni, ubi prohibitio niteretur ratione, quod lignorum combustibilium sit in regione penuria, at superfluitas eorum, quæ ædificationum usui idoneam præbent materiam. Verùm Boërius exhibet lignum in generali significatione, quâ tam materiam quàm combustibilia continet. *d. l.* 55. *pr. ff. de legat.* 3. Nec 4
etiam absolutè sub appellatione ligni vel materiæ complectitur materiatum seu navem, in tali casu, ubi ex mente dicentis, contrahentis, aut legem ferentis probabiliter constaret, sub materiæ nomine navem haud contineri. *d. l.* 57. *de legat.* 3. *d. l.* 18. *§.* 3. *ff. de pign. act.* veluti si propterea esset prohibita lignorum extra territorium venditio, ut major ex venditione speciei, quàm rudis materiæ, regioni vendenti accederet

5 deret reditus: sed potiùs loquitur de casu satis expresso, ubi ex iden-
titate rationis non obscurè appareret, legislatorem eâ fuisse mente, ut
vellet sub prohibitione ligni seu materiæ etiam intelligere materia-
tum, v. gr. navem, veluti si prohibitio venditionis lignorum extra ter-
ritorium ex causa processisset, quòd ipsa regio iis indigeret ad usum fa-
bricandarum navium, aut ne regiones exteræ usu navium redderentur
6 potentiores & instructiores. Ex mente itaq; legislatoris, testatoris-
que, aut contrahentium talia judicanda sunt, extra quam per se verum
est & manet, aliud esse materiam, aliud id, quod ex ea factum. *Jung.
præfat. d. loc.*

## §. II.

1 MUltum habere rationis eam legem, quâ quidem aliquando spe-
ciem factam, at non rudem materiam extra territorium ven-
dere concessum, *v. §. praced. n* 4. paucis dabo probatum: Si quæ mi-
hi Reipublicæ aut regionis felicitas foret depingenda, illam dicerem
beatam & optimè constitutam, quæ sufficeret multis hominibus alen-
dis, non otiosis quidem, sed talibus, quorum laboribus & artificiis fu-
turum sit, ut meliùs omnia, quæ proveniunt, videantur provenire, ut
etiam omnia ad victum homini necessaria non aliunde emendicare sit
opus, eoq; regionem & Rempublicam omni pecuniâ, rerum agenda-
rum nervo, destituere, sed ut potius aliis vendatur, isq; rerum agenda-
2 rum nervus copiosè in regionem suam inferatur. Certô equidem cer-
tius est, eo saltem usq; quamvis regionem singulis annis fieri ditiorem,
quantò plus pecuniæ numeratæ in eam illatum, quàm ex eadem ab-
sumptum est: Et contrà singulis annis tantò pauperiorem, quantò
3 plus pecuniæ ex eadem expensum, quàm illatum est. Quò itaque id
beatitudinis magis obtineatur, prudentissima sunt plerarumq; Rerum-
publicarum instituta, quibus crudam & rudem quamcunq; materiam
evehere aut exteris vendere prohibitum est, ceu quæ, si prius ad spe-
ciem aliquam transformetur, regioni hoc adferet commodi, ut aliun-
de eam speciem coëmere, pecuniamq; aliorsum expendere non sit o-
pus, ut itidem plus pecuniæ inferatur regioni, dum ea species propter
additam formam pluris venditur, nec non ut plurimi inde sustententur
incolæ, artificiis suis id commune bonum plus strenuè promoventes.
4 Consulere igitur hîc oportuit iis regionibus, quæ à Deo lignorum af-
fluen-

fluentiâ ditatæ ſunt, ut divinum hoc donum diſpenſent taliter, qualiter
ſibi magis poteſt prodeſſe. Cavendum, ne exteris vendant arbores aut
materiam, ſed ſpeciem è lignis efformatam, veluti navem, menſam,
ſellam, ciſtam &c. aut ſaltem, ſi ea commercandi occaſio deficit, ma-
teriam aliquantiſper exaſciatam, v.gr. tabulas magis ſeu aſſeres, quàm
arbores. Quam rem ſi calculo ſubjicerent, qui ærariis præſunt, for- 5
ſitan in quibusdam regionibus non eſſet futurum, ut Præfectis ſylva-
rum conſtaret ubiq; libertas, absq; ſpeciali ſuperiorum mandato, uni-
cuiq; petenti, tam extero quàm indigenæ, ligna cruda concedere ve-
nalia. Faciam probationis causâ calculum ſecundùm conſuetudinem 6
cujusdam regionis. In eâ ſolent Præfecti ſylvarum quamlibet optimam
arborem quercinam, cujus longitudo & craſſitudo ſufficeret ſex & tri-
ginta tabulis, vendere nonnunquam pro unico thalero, vel ultrà usq;
ad aliam dimidietatem thaleri, quandoq; etiam thalero minus, prout
favendum putaverint emptori: rarò certè pluris. Stet tamen pro
regula illud, quod dictum eſt, communiter maximum pretium, & erit
adhuc, ut non ſit adæquatum pretio tabularum exaſciatarum, multò
minus ſpeciei inde effectæ. Pro arbore enim cædendâ, & ex ſylva ad 7
molam, in tabulas eam ſecantem, avehendâ, expendendi ſunt duo tha-
leri; lignatori verò in tabulas eam findenti pro ſingulis tabulis unicus
albus: ut ſic calculus impenſarum faceret duos thaleros, & ex quinq;
quatuor partes unius thaleri. E contrà pretium tabularum, quod com- 8
muniter ad unum thalerum pro octo tabulis definitum eſt, conſtitueret
quatuor thaleros cum dimidio, quibus addendum aliquale pretium
ramorum & fragmentorum arboris, & fiet, ut calculus recepti pretii
ſuperet calculum impenſarum ultrà unum, cum alterius dimidietate,
thalerum, atq; ſic redundet tam ad ærarium Principis majus pretium,
quàm ad ſubditos, opifices & ruſticos, tantundem & plus pro ſua ſu-
ſtentatione mercedis. Surdis fortè narratur fabula, abuſu iſto, quo 9
exteras regiones Præfecti ædificant, ærarium verò & opifices aliosq;
incolas negligunt, eousq; perducto, ut non rarò exteris ligna viliori
pretio, quàm ipſis incolis, vendi conſueverint. Alia ſanè eſt ratio, ni- 10
mirum conſervationis ſylvarum, in iis regionibus, quæ lignis haud ab-
undant, ſi foret prohibitum omnis generis ligna, etiam combuſtibilia,
nec non ſpeciem ex materia effectam, extra territorium vendere, vel-
ut in ordinatione des Homberger Märcker-Gedings/ *de anno* 1484.

*citat. supr. Claß.4. Sect.18. §.17.* statutum est, ut nulli condomino sit permissum, ligna vel carbones extra communem circulum vendere: ut etiam condomini factum socii scientes & non indicantes omni suo cadant & priventur jure: nec non severiùs puniantur, si qui exteri in sylvis damnum dederint, *add. supr. Claß.4. Sect.3.§ 4.n.12. Sect. 8.§ unic.*
11 *Sect 18.§.17.n.6.* Ex eâdem ratione etiam ordinationibus Hassiacis Mauritii de anno 1593. Ludovici de anno 1617. & Caroli de anno 1683. cautum est, ne species aliquæ formatæ vendantur extra territorium, in quarum confectionem optimæ quæq; arbores solent consumi, veluti sunt dolia. Verba ordinationum ita habent: **Es soll auch zu Ersparung des Gehöltzes die Versehung geschehen / weil zu Verfertigung Wein- Bier- und anderer Fassen viel und gut Holtz gehöret / daß die Bödiger die Fasse nicht ausserhalb Landes verparthieren / sondern was derer gemacht / zu des Landes Nothdurfft behalten / und**
12 **darinnen gelassen werden.** Conf. etiam *Claß.4. Sect.6. §.13. n.2. in f. verb.* **so die Wagner verarbeiten und wieder verkauffen.**

# *CLASSIS IX.*

## De vario specierum è ligno formatarum usu.

### §. Unic.

1 MUltifariæ res & species, quæ ex materia ligni formantur, fiunt vel pro usu publico vel privato: publico
2 aut sacro aut profano. Pro sacro, veluti templa, vasa, ci-
3 stæ eleemosynariæ, Dii lignei &c. In usum profanum, velut pontes,
4 portæ urbium, postelli, instrumenta suppliciorum &c. In usum privatum ædificia, supellex, instrumenta domus, fundi, officinæ &c. de quibus nunc ordine dicam in subsequentibus tribus Classibus.

*CLAS-*

# CLASSIS X.

## De ſpeciebus ex ligno ad uſum ſacrum efformatis.

## SECT. I.

### DE DIIS LIGNEIS.

§. I.

Aud ſacer putandus eſt uſus lignorum, 1
quando ex iisdem fabricantur Dii, ſed potiùs omnium
aliorum criminum origo, cauſa, principium, & finis,
*Sap. c.* 14. *v.* 27. ceu cùm tales Dii in opificio Dei ſint 2
deformati ad abominationem, ad offenſionem itidem
animis hominum, & ad laqueum injiciendum pedibus improvidorum; initiumq; ſcortandi ſeu alienos Deos colendi habeatur excogitatio ſimulachrorum, ac eorum inventio vitæ corruptela, in quæ proptereà pro eorundem ſublatione ſit inquirendum, *d. c.* 14. *v.* 11. *&* 12.
Neq; enim ab initio fuerunt, neq; in æternum permanebunt, ſed cau- 3
ſam ſuam debent ambitioni hominum, maximè damnabili vitio, dum
illi brevitatem mundanæ vitæ & gloriæ efformatione ſimulachrorum
quodammodò perpetuare conati ſunt. Nil ſanè niſi ambitio fuit, 4
quando patres mortem filiorum præmaturè ereptorum acerbo luctu
mœrentes, effectis imaginibus, mortuos homines nunc ut Deos colere
incipiebant, etiam conſtituendo ſuis de familia cultum Deorum & ſacrificia, *d. c.* 14. *v.* 13. 14. 15. Mera fuit ambitio, cùm ſucceſſu tem- 5
poris invaleſcens impia conſuetudo quaſi pro lege ſervaretur, ac mandatis tyrannorum Regum fieret, ut ſculptæ ſuæ imagines in memoriam priſtinæ dignitatis, etiam poſt mortem ſuam, religioſè colerentur, ac pro Diis venditarentur, *ibid. v.* 16. *add. hiſtor. Eccleſ. Magdeburg. cent.* 3. *c.* 3. *pag.* 23. *pr.* Ex vana honoris cupidine proceſſit, quando 6
Reges habitantes in longinquo curabant, ut ſuæ imagines à ſubditis,

 qui

qui procul erant, honorarentur tanquam ipſi eſſent præſentes, *ibid.*
7 *v.* 17. Ex eodem fonte profluxit, quando ipſi artifices, pro captandâ
Regum gratia hominumq; admiratione, omnem dabant operam, ut
quàm pulcherrimam in ejusmodi imaginibus effigiem ſuâ arte expri-
8 merent, *ibid. v.* 18. *&* 19. O infauſtum gloriæ humanæ perpetuandæ
inventum! Infeliciſſimus ac nullius æternæ ſpei homo, imò planè ri-
dendus eſt & ſtultiſſimus lignator, qui fabricatam è ligno imaginem,
cùm ſciat eam ſibi ipſi nihil juvare poſſe, magnâ ſollicitudine, ne cadat,
parietibus affigit, nec tamen pudore obvolvitur, quando pro ſua &
ſuorum ſalute eandem adorat, ejusq; auxilium exoptat, quam impo-
tentem, infirmam, & omnis vitæ ac motiônis expertem ipſe judica-
bat: Cui non abſimilis nauta, implorans pro felici navigio lignum
aliquod multò inutilius, quàm ipſa eſt, quâ vehitur, navis, *Sapient. c.* 13.
9 *v.* 10. *& ſeq. c.* 14. *v.* 1. *& ſeq.* Damnabiles omnes gentes, quæ ſibi
Deos ligneos ædificârunt, lignoq; à Deo creato in ejus contemptum
tantoperè abuſi ſunt! Ad quid enim colitur lignum vel adoratur, quod
non videt nec audit, *Deut. c.* 4. *v.* 28. nec proderit nec eruet, *I. Sam. c.* 12.
10 *v.* 21.? Habuerunt mandata & præcepta divina de non colendis Diis
alienis, de ſtatuis hæreticorum & lucis confringendis, concidendis,
comburendis, de ſolo vero Deo adorando, de converſatione cum hæ-
reticis non habendâ: Habuerunt, ſi verum Deum colerent, promiſ-
ſionem divinam omnis temporalis & æternæ beatitudinis; Contrà, ſi
Diis alienis, ligneis vel lapideis, ſervirent, omnem divinam maledi-
ctionem, & nihilominus defecerunt, nonnunquam tamen pœnitentes,
ac ad veri Dei miſericordiam rurſus confugientes: quid nî ergò non
erunt maledicti omnes, qui in tali hæreſi perſeveraverint. *Conf. Exod.
c.* 23. *v.* 24. *& ſeq. c.* 32. *v.* 10 *& ſeq. c.* 34. *v.* 11. 12. 13. *& ſeq. c.* 20. *v.* 23.
*Levit. c.* 26. *v.* 1. 2. 3. *& ſeq. v.* 14. *& ſeq. Deuter. c.* 4. *v.* 25. *& ſeq. c.* 5. *v.* 8.
*c.* 7. *per tot. c.* 9. *v.* 12. *& ſeq. c.* 12. *v.* 2. *& ſeq. c.* 16. *v. pen. & ult. c.* 28. *&*
29. *per tot. Joſ. c.* 23. *v.* 7. *& ſeq. c.* 24. *v.* 15. *Judic. c.* 5. *v.* 8. *c.* 6. *v.* 25. *&
ſeq. c.* 10. *v.* 6. *& ſeq. c.* 18. *v.* 17. *& ſeq. I. Sam. c.* 7. *v.* 3. *& ſeq. c.* 8. *v.* 8. *&
ſeq. c.* 12. *v.* 10. 21. *II Sam. c.* 5. *v.* 21. *I. Reg. c.* 9. *v.* 6. *& ſeq. c.* 11. *v.* 4. *&
ſeq. c.* 14. *v.* 22. *& ſeq. c.* 15. *v.* 12. *& ſeq. c.* 16. *per tot. c.* 18. *v.* 24. *& ſeq.
II. Reg. c.* 1. *v.* 2. 3. 4. 16. *c.* 3. *v.* 2. *II. Paralip. c.* 12. 14. 15. *c.* 19. *v.* 3. 25.
*v.* 15. 20. *c.* 29. *v.* 9. *c.* 31. *v.* 1. *c.* 33. *&* 34. *Jeſa. c.* 1. *v.* 29. *& ſeq. c.* 2. *v.* 8.
*c.* 17. *v.* 8. *c.* 30. *v.* 22. *c.* 31. *v.* 7. *c.* 37. *v.* 19. *c.* 42. *v.* 17. *c.* 44. *v.* 9. *& ſeq.*

*c.45. v.16.20. pen. & ult. c.48. v.5. c.57. v.5. & seq. c.65. v.7. & seq. c. ult. v.15. & seq. Jerem. c.1 v.16. c.3. per tot. Sap. c.14. v.8. 11. & 21.* Non obstat *c.41. caus. XI. quæst.1.* vid. Petr. Gregor. *de Republic. lib.12. cap.7. §.5. & 6. Item cap.21. §.3. & seq.*

§. II.

QUæritur autem, an justa sit bellandi causa contra hæreticos illos, 1
qui colunt Deos ligneos, ut qui ipsi non pœnitere, hosq; Deos comburere volunt aut confringere, neq; eo perduci ullo alio possunt modo, sentiant iram divinam & maledictionem vel in belli immanitate, atq; malorum quasi nube in bello insurgente facilius pœniteant & ad conversionem reducantur? Nullum hoc videtur habere dubium, 2
*v. Caus.23. quæst.5. & 6. passim.* Etenim ex citat. ad § præced. Sacræ Scripturæ textibus apparet, quomodo Deus propter ipsam hæresin excitaverit bella, ac perdiderit hæreticos, qui colebant Deos ligneos vel lapideos, ut reduceret populum ad verum sui cultum. Quo ipso 3
id morale reliquit præceptum cuiq; Magistratui, ut non permittat, nisi verum colere Deum, ut evertat falsos ligneos lapideosve Deos, ut pertinaces, turbantesq; hæreticos omni vi, etiam bellicâ, ad verum divinum cultum reducat: quale bellum non offensivum, sed defensivum esse videtur, ad tuendam veram fidem ac pacem publicam, quæ aliàs tolerantiâ tam scandalosæ ac manifestæ hæreseos turbaretur penitus, ut & ideò illi, qui hanc apertam hæresin sectantur, neutiquam sint intelligendi, neq; comprehendantur, sub pace religiosa, *v. Recess. Imper. de anno* 1555. *§.17. & de anno* 1566. *§.5. Instrum. Pac. artic.5. Covarruv. relect. in c. peccatum. de R.I. in 6. part.2. §.10. n.5 & praced. Damhoud. prax. crim. c.82. n.21. Gail. de pac. publ. lib.1. c.4. n.40. Bocer. tr. de bello. lib.1. c.6. n.10. 13. 18.* Num ergò forsitan non malè quis ex- 4
clamaverit, ô sancta bella, quæ non ad unius hominis ambitionem vel avaritiam explendam, sed ad veram religionem publicamque pacem conservandam suscipiuntur! ô felices victorias, quæ & victoribus immortalem gloriam, & victis æternam salutem afferunt! Vide tamen 5
tum in hanc quàm contrariam sententiam plures rationes apud Hesenthal. *in athlet. polit. Class.5. quæst.6.*

§. III.

QUâ igitur ratione tractatio de Diis ligneis in eum ordinem con- 1
jecta est, quem suggerebat materiæ ligneæ efformatio in sacrum

aliquem

aliquem uſum, cùm adeò deteſtabiles ſint Dii lignei, eorumq; cultus? Nimirum id referendum ad opinionem eorum, qui cultum Deorum ligneorum habebant pro ſacrificio, quæ opinio, utut erronea, haud
2 absq; omni eſt effectu. Qui enim per tales Deos jurat, putans eos veros eſſe Deos, obſtringitur juramento, & ſi pejeraverit, perjurii reus
3 eſt, *Sapient. c.* 14. *v.* 28. 29. 30. *&* 31. ſicut vel ipſe Deus, quando Iſraëlitis hæreſin ſuam exprobrabat, adducit exemplum ethnicorum, Deos ſuos, quamvis veri Dei non eſſent, haud deſerentium, *v. Jerem. c.* 2. *v.* 11.

# SECTIO II.

## De Templis eorumq; partibus ligneis.

### §. I.

1 TEmpla, ædesq; ſacræ plerumq; ex meris lapidibus conſtant, nihilominus iisdem junguntur etiam quædam partes ligneæ vel ornatus gratiâ, *v. I. Reg. c.* 5. *v.* 6. 8. *& ſeq. v. pen. & ult. c.* 9. *v.* 11. *II. Paralip. c.* 3. *v.* 5. *c.* 34. *v.* 11. *Eſra. c.* 5. *v.* 8. *c.* 6. *v* 4. *Cantic. c.* 1. *v. ult. Jeſa. c.* 16. *v.* 13. 17. vel juncturæ causâ, veluti tabulæ ligneæ in
2 tectis, quibus lapides clavis affigantur: Aliquando etiam propter inopiam eccleſiæ, præſertim in pagis ac villis, integra templorum ſtru-
3 ctura eſt lignea. Cùm verò non minimum pro conſervatione ſylvarum ſit conſilium, ne ligna concedantur promiſcuè absq; inevitabili neceſſitate, *vid. Claſſ.* 4. *Sect.* 17. § 6. *n.* 8. 9. 10. videri poterat, nulla oportere ſubminiſtrari ligna ad ædificationem templorum, ceu quia talis ſtructura magnum annoſarum & grandiorum arborum, quæ ſuſtinendæ tantæ moli haud ſint impares, requirat numerum, indeq; eâ ædificatione nil amplius foret præſtitum, quàm ut cum vaſtatione ſylvarum exiſtat opus non neceſſarium, ſed penitus ſuperfluum, *Miſcell. jur.*
4 *quæſt.* 10. Sed hæc impietas ſat validis argumentis ibidem damnata
5 eſt, ac vindicata templorum neceſſitas & utilitas. Nihilominus crediderim adhuc hodiè inveniri ſylvarum dominos & præfectos, qui ſe quidem profitentur divini nominis & honoris in publicis templis cultores, ſed qui tamen, ſi templa ædificanda ſunt, aut aliæ ſacræ ædes, importunâ magis avaritiâ, quàm juſto ſylvarum devaſtationis metu, opus

haud

haud credunt necessum, non se tales ipsâ re, quales saltem ore, exhibentes, avaritiáq; oppressi ad eorum, qui in prædicta quæstione 10. Miscell. jur. descripti sunt, hæreticorum mentem & doctrinam mox fœdè dilapsuri, ut vel hîc quoq; *secundum c. 10. x. de præbend.* avaritia idolorum 6
servitus dici mereatur, illisq; inculcandum sit, quod non olim, quando in certa provincia pro ædificandâ domo parochiali ligna difficulter, neq; etiam omnia sine pretio, concederentur, quidam magni nominis suo tempore Theologus, nunc bene beatus, tam piè quàm cordatè remonstravit. **Gott lasse ja dem Fürsten das Holtz umbsonst wachsen/ so könne man auch wol zu dessen Dienst die Nothdurfft umbsonst hergeben.** Magis gloriosè à tali avaritia abstinuerunt, dum tem- 7
plum Dei esset ædificandum, Reges David & Salomo: itemq; ab inani sylvarum devastationis metu Rex Hiram *v. I. Reg. c. 5. I. Paralip. c. 15. v. 1. c. 23. v. 4. & 14. in f. c. 29. & 30. II. Paralip. c. 2.* Et quæso, quare curam sylvarum in venditionibus lignorum adeò laxam, in plantatione itidem ac debitis conservandi modis ferè nullam: immodicam saltem, intempestivam & inopportunam tunc habent multi sylvarum domini ac præfecti, quando præbitionibus lignorum divina nomina celebranda sunt, cùm tamen divinæ omnipotentiæ sit facilimum, vel citra eorum, ad abusum usq; porrectam, curam & inordinatam diligentiam, ligna creare; vel sylvas extirpare & destruere, quicquid etiam pro earum conservatione illi impiè vigilent. Quæ tamen 8
omnia non tam intellexerim ad omnimodam liberationem Patronorum, parochianorum, aliorumve quibus ædificationes & refectiones templorum aut ædium parochialium, ideoq; etiam lignorum præbitiones, incumbunt, *v. Carpzov. jurispr. Consist. lib. 2. tit. 22. def. 336. & seq. usq; ad 352. inclusivè. Brunnemann. de jur. ecclesiast. lib. 2. c. 2. §. 9. ibiq; addit. Stryck.* sed saltem eò, ne dominus jurisdictionis forestalis, sub obtentu superfluitatis eorum operum, impediat quò minùs ex suis aut aliorum sylvis materies pro pretio concedatur illis ad quos ædificatio pertinet, verùm ut potiùs, si ipse sylvarum copiâ ditatus sit, lignorum in piam causam donationibus se præbeat liberalem, maximè tunc quando illorum facultates perficiendo operi non sufficerent.

§. II.

INter eas, quæ è ligno conficiuntur, templi partes, est suggestus, quem 1
convenit in altum erigere, eò quòd ex alto vox & doctrina prædi-

cantis queat faciliùs à multis circumcirca congregatis percipi, atque decens ſit illos, qui ſunt lumen mundi, doctrinâ ſuâ cunctum populum illuminantes, conſtitui in alto, inſtar luminis, quod non ſoleat ſubter modium, ſed in candelabro poni, quò omnibus in domo ſplendeat *juxta Matth. c. 5. v. 14. 15.* Ihr (Prediger) ſeyd das Licht der Welt. Es mag die Stadt/ die auff einem Berge ligt/ nicht verborgen ſeyn. Man zündet nicht ein Licht an/ und ſetzt es unter einen Scheffel/ ſondern auff einen Leuchter / ſo leuchtet es denen allen/ die im Hauſe
2 ſind. Hinc ipſe Chriſtus, populi docendi causâ, conſcendit in mon-
3 tem *Matth. d. c. 5.* Eſra in ſuggeſtum ligneum, auff einen höltzernen hohen Stuhl/ den ſie gemacht hatten zu predigen/ *Nehem. c. 8. v. 4.*

## §. III.

1 SUbſellia itidem templorum ſunt lignea, quorum uſus pro cultu divino promovendo non minus neceſſarius eſt, quàm ipſorum templorum, cùm iis ipſis præſtetur, ut auditoribus commodior ſuppetat occaſio orandi & diſcendi, ut quoq; omnia procedant decenter in ſuo ordine, ac ut quilibet eò promptior ſit in acceſſu ad templum pro Deo
2 publicè colendo, *Carpzov. jurisprud. Conſiſtor. l. 2. def. 359.* Quemadmodum igitur ipſorum templorum ædificandorum & reficiendorum cura ac cognitio pertinet ad Magiſtratum tùm eccleſiaſticum quùm ſecularem, *docente latiùs Klockio in tr. de contribut. c. 10. Sect. 1. n. 72. &*
3 *ſeq.* & quemadmodum pro ædificatione vel reſtauratione templi ſumptus erogant illi, ad quos conſuetudo id oneris transmiſit: vel, ceſſante conſuetudine aut ſtatuto, eccleſia ex fructibus & reditibus ſuis: aut ſi hi, deductis Miniſtrorum ſuſtentationibus, non ſuppetant, ipſe Epiſcopus aliiq; beneficiati: ac tandem in ſubſidium (niſi ex conſuetudine vel alio titulo primariò teneantur) parochiani, *Klock. d. c. 10. Sect. 1.*
4 *n. 15. & ſeq. Mev. part. 3. deciſ. 183. n. 3.* ita ex cura & providentia Magiſtratus tum politici quùm eccleſiaſtici eadem ratio habenda eſt fabricandorum ſubſelliorum templi, ut & ideò in cauſa eccleſiæ Wallenſis in diœceſi Epſteinenſi, contra Capitulum Moguntinum S. Ferrutii in Bleydenſtatt/ non olim fuerim opinatus, prædictam eccleſiam habere contra Capitulum S. Ferrutii intentionem in jure fundatam, adeoque Capitulo incumbere probationem contrariæ conſuetudinis. Cau-
5 ſa quæ ventilabatur, erat talis: Incumbebat, ſicut adhuc, Capitulo S. Fer-

S. Ferrutii propter perceptionem decimarum de fructibus agrorum ac vinearum, ad incolas Wallenſes pertinentium, onus ædificandi ac reparandi tam chori in templo, quàm ædium paſtoralium: Cùm itaq; contigiſſet, ut non ſolum chorus templi, ſed etiam ædes parochianæ in anno 1678. exorto incendio eſſent abſumptæ, Capitulares obligationi ſuæ ſatisfacturi, reparant & chorum templi & ædem parochialem una cum appertinentibus horreis & ſtabulis. Poſtmodùm eccleſia & parochiani prætendunt quoq; reſtaurationem ſubſelliorum chori, atq; ut in locum ſtraminei tecti, quod hactenùs fuerat ſupra torcularium ædium paſtoralium, ſubſtitueretur aliud ex tegulis lapideis coctis conficiendum. Capitulares negant ſe eatenus obſtrictos eſſe, eò quòd ſubſellia chori, nec non torcularia domus paſtoralis ſint res planè ſeparatæ & diverſæ, per ſe ſubſiſtentes, quæ ideò pro pertinentiis chori & ædium paſtoralium haud forent habendæ: item quòd nunquam eſſent à Capitulo ædificatæ aut reparatæ.

## §. IV.

QUò minus in caſu, quando ſumptibus eccleſiæ fierent ſubſellia templorum, proprietas eorundem pertineat ad eccleſiam, nihil eſt quod obſtat, cùm non ſolùm ſolo ad eccleſiam ſpectanti ſint ſubſellia inædificata, ſed & eccleſia in fabricationem eorum impenderit ſumptus. 1
Etiamſi verò dubium aliquod ſubeſſe videatur tunc, quando ex indultu eccleſiæ, in loco ab ejusdem antiſtitibus aſſignato, quidam parochianus propriis impenſis ſubſellia curâſſet fabricari, adhuc tamen, inſtar ſuperficiei alieno ſolo inædificatæ §. 30. *Inſtit. de R. D.* eorum proprietas acquiritur eccleſiæ, cùm is, qui ſciens in alieno ædificat, donandæ materiæ & impenſarum animum habuiſſe cenſeatur *d.* §. 30. *Inſtit. de R. D.* eò quidem magis, quò non ignoravit, partem templo conſecrato additam æquè ſacram eſſe futuram, adeoq; à ſacro uſu inſeparabilem, *v. infr.* §. 12. *hic.* & quia etiam quilibet facilius largiri ac donare creditur ad pios uſus *arg. l.* 27. §. 1. *ff. de negot. geſt. l.* 15. *C. eod. ibiq; Gothofred.* nec non quoniam pro ſubſtratâ materiâ ea utriusq; partis mens atq; is animus fuiſſe videtur, ut ædificator voluerit ſaltem pro exercitio conceſſi nudi uſus ædificare, ac in caſum uſus finiti ſumptus impenſos eccleſiæ donare. 2 3 4 5

§. V.

1 EX prædictis facilè consequitur, subsellia templorum, tanquam res ecclesiæ, & quidem immobiles *Hahn. ad Wesenb. π. de rer divis. n.4. verb. Nisi per interpretationem. Beier ad Schnobel. disp. ff. 1. th.33. verb. nec mobilibus.* non posse alienari absq; decreto Episcopi, aut, qui vicem ejus gerit, Superintendentis *Mev. part. 5. decis.408.* in quo verò decreto & consensu interponendo is se difficilem, non protinus promptum, præbere, imò nec facilè permittere debet, ut alicubi perpetua
2 subselliorum alienatio in morem abeat vel consuetudinem. Curabit potiùs pro utilitate ecclesiæ promovendâ, pro resecandis itidem litibus, jurgiis, turbationibus in ipsis venerabilibus templis, ut per provisores ecclesiarum duntaxat fiat nudi usus vel gratuita concessio, maximè si quis propriis sumptibus ædificâsset: vel locatio: vel ad vitam venditio, pro modico aliquo pretio, saltem iis, qui sunt de parochia. *Mev. d. loc.* Item ut ab ea conductione vel emptione pro modica mercede aut pretio, excludatur, eoq; ipso à templo arceatur, nullus, neq; pauper, neq; dives, neq; nobilis neq; ignobilis, *Carpzov. Jurispr. Consistor. lib.2. def.360.* at tamen nobilioribus & dignioribus parochianis, aut iis, qui in pias causas fecerunt donationes, prospiciatur de subselliis commodioribus *Carpzov. d. lib.2. def.369.* si non forsitan, quantum ad nobiles attinet, tutiùs omnis personarum respectus seponatur, *v. Jacob. c.2. v.2.3. Brunnemann. de jur. ecclesiast. lib.2. c.2. §.XI.*

§. VI.

1 QUamvis verò, qui nudum subsellii usum ab ecclesia redemit, eodem, donec existat parochianus, haud sit destituendus *Carpzov.*
2 *Jurisprud. Consistor. lib.2. def.361.* tamen is idem, quousq; manet in parochia, jus non habet, aliquo contractu vel ultimâ voluntate id subsellium, aut plus quam ipse habuit, ad alios transferre, sed usus ejusdem finitur, reciditq; ad ecclesiam, quoties vel morte vel emigratione contigerit, ut redemptor non sit amplius de parochia *Carpzov. d. lib.2. def.362. 363. 364. & part. 3. Const.18. def.30. Mev. d. loc. Sutor. de jur. retract. thes.139 cap.9. Herold. de jur. repræsent. c.5. conclus.22.* hæ-
3 redibus saltem secundùm solam gradus prærogativam, non habitâ ratione agnationis vel cognationis, concesso in plerisq; locis jure protimiseos

miſeos in nova redemptione, ut in ea aliis parochianis præferantur *Carpzov. d. lib. 2. def.* 365. 366. 367. *Item d. Conſt.* 18. *def.* 30. quod & ideò ipſis nullâ poſſeſſorum ultimâ voluntate, aliâve diſpoſitione aut alienatione poteſt interverti, *v. Sutor. de jur. retract. theſ.* 139. 168. 169. *cap.* 9. Quâ ratione, ſi plures hæredes concurrant, etiam ob- 4
tinet jus repræſentationis, ac ſi neuter eorum, qui beneficio repræſentationis pares gradu ſunt, cedere de jure ſuo vellet, nec proviſores eccleſiæ, quorum aliàs æquo arbitrio foret indulgendum, juſtas alterum præferendi haberent cauſas, res committenda eſſet ſorti, *Carpzov. d. conſtit.* 18. *def.* 30. *Sutor. de jur. retract. theſ.* 170. *cap.* 9. *Herold. d. c.* 5. *concluſ.* 22. modò omnes hæredes ſint parochiani, & ad redimendum 5
habiles, cùm inhabilibus, & qui non ſunt de parochia, nullum competat protimiſeos jus, ſed iis potiùs præferendi ſint reliqui hæredes ex eâdem parochia, aut ſi nulli exiſterent, alii parochiani, hæredibus exteris planè excluſis. *Mev. & Herold. d. loc.* De cœtero hæc redem- 6
ptio, quæ ſit jure prælationis, facienda eſt intra præſtitutum, aut in quovis loco uſitatum tempus, quod plerumq; , ad compeſcendam hæredum negligentiam, & ut aliis eò citiùs de ſubſelliis in templo proſpiciatur, neq; eccleſia diutiùs pretio careat, ſpatio menſtruo concluditur, non quidem continuo, ſicut in aliis præſcriptionibus longioris temporis, verùm utili, ita ut admittatur purgatio moræ, hæredesq; audiantur, ſi ægritudo, neceſſitas maris, incurſus hoſtium aliudve legitimum impedimentum interveniſſet, quò minus redemptio intra præfixum vel conſuetum tempus potuerit fieri. *Carpzov. d. lib.* 2. *def.* 368.

## §. VII.

Ulterius ex prædictis evincitur, in dubio haud præſumendam oſſe 1
omnimodam & perpetuam ipſius proprietatis ſubſelliorum templi alienationem, utpote quæ ſit odioſa & eccleſiæ utilitati adverſa, *Mev. d. deciſ.* 408. unde nec illic locorum, ubi hæredes defuncti poſ- 2
ſeſſoris ſubſellia abſq; nova redemptione ex conſuetudine retinent, illatio ad perpetuam ipſius proprietatis poſſeſſionem eſt valida, cùm præter tranſlationem ad hæredes nihil ultra eâ conſuetudine immutatum ſit, ſed potiùs nudus ſubſelliorum uſus, ſaltem pro ſe & hæredibus parochianis quæſitus. Ex eâ igitur conſuetudine ſolummodò hæc e- 3
mergunt conſectaria: (1) quòd uſus quidem ſubſelliorum templi trans-

tranſeat ad hæredes ſine redemptione propter conſuetudinem, ſed (2) ex intentione conſtituentium ad ſolos deſcendentes, quibus duntaxat proſpicere voluiſſe ſit credibile, ita ut (3) neq; primo poſſeſſori, neq; hæredibus, ceu quibus omnibus nudus uſus conſtitutus, permittatur ſubſelliorum ad alios translatio, eaq; ipſa (4) redeant ad eccleſiam, quoties vel hæredes deſcendentes deficiunt, vel è parochia emigrant, vel iisdem pro ſe & familiâ ſuâ ſuppetunt alia ſubſellia. Etenim
4 quantum ad poſterius attinet, uſus ſubſelliorum non aliter intelligitur permiſſus, quàm ſi ad vitam primi poſſeſſoris conceſſio eſſet facta, ſeu quamdiu primus poſſeſſor ejusq; hæredes forent parochiani & ſubjecta capacia, qualia verò non ultra in hoc juris effectu cenſentur, quàm quatenus ſubſelliis opus habent: ut & absq; controverſia hæredes, qui ſubſelliis haud indigent, eatenus non videantur parochiani, adeoq; jure protimiſeos haud gaudere, maximè ſi alii parochiani defectum ſub-
5 ſelliorum paterentur. Ex eâdem ratione ſubſellia in templo haud ſunt reputanda inter pertinentias domuum, cùm aliàs, qui plurium ædium poſſeſſor eſſet, ultra indigentiam cum incommodo aliorum haberet plura in templo ſubſellia; è contrà ii, quibus fortuna non dediſſet ut haberent ædes, & qui ideò apud alios incolas inhabitare ſolent, carerent omni ſeſſionis commoditate, eoq; arcerentur à cultu divino.

## §. VIII.

1 QUemadmodum hæc omnia procedunt in dubio, ita fallunt, quando alia conſuetudo eſt manifeſta, aut evidenter probatur; vel ſi ex decreto Epiſcopi ipſa ſubſelliorum proprietas eſſet perpetuò conceſſa: velut alicubi receptum, ut Nobiliorum domibus & caſtris ſubſellia templorum perpetuò adhæreant, quibus tamen caſibus ſi accidat ut cuipiam plura obveniant ſubſellia quàm opus habet, alii verò iisdem indigeant, locum ſibi vendicat ſuperioritatis territorialis poteſtas, quam publica exigit neceſſitas, *v. Miſcellan. Jur. quæſt. 2.* Et quam-
2 vis, *juxta ſuperius monitum in* §. 5. *n.* 2. deceat Epiſcopum, aut, qui locum ejus tenet, Superintendentem, ut non ſit facilis in conceſſione perpetuæ ſubſelliorum proprietatis, aut ejusdem alienationibus; tamen juſtam conſenſus & decreti interponendi cauſam præbere videtur ea, quæ Officialium habenda eſt ratio, quibus conceſſa ſubſellia publica perpetuitatem cenſentur habere omnimodam, ac continere

ipſius

ipsius proprietatis alienationem, ita ut successoribus in officio nulla nisi ex speciali statuto vel consuetudine incumbat redemptio, nec unquam eorum subselliorum proprietas recidat ad ecclesiam: quæ & propterea non tenetur ferre sumptus ædificandi aut reparandi, sed ipsum Officialium Collegium, si non aliter esset receptum, *v. Carpzov. jurispr. Consistor. lib. 2. def.* 370. 371. *&* 372. Sed mallem opinari, utut 3
Magistratuum officiis, quibus plurimum ecclesia juvatur non minùs quàm Patronis, ea gratia sit ferenda, ut de commodioribus subselliis in templis magis Officio, quàm Officialium personis, absq; ulla redemptione prospiciatur *v. supr.* §. 5. *n.* 4. tamen hanc concessionem non esse ipsius proprietatis, sed itidem nudi usus, eò usq; perpetui, donec Magistratus & Officium in eo loco constat: adeoq; neq; Officialibus neq; toti eorum collegio, jus esse alienandi talia subsellia, etiam propriis suis sumptibus ædificata. verùm ea omninò recidere ad ecclesiam, tanquam proprietariam, si contingat, ut collegium istud seu Officium in eo loco desinat, & forsitan aliorsum, ut non raro fieri consuevit, perpetuò translocetur. Unde quoq; facilè perspicitur, Officialium hæ- 4
redes, quà tales, nullum jus in ejusmodi subselliis habere, neq; proximitatis jure redemptionem posse prætendere *v. Sutor. de jur. retract. thes.* 68. *cap.* 4.

## §. IX.

PRo illustratione eorum, quæ hactenus de subselliis templorum di- 1
cta sunt, adjicere non erit supervacaneum ordinationem Hassiacam à Consistorio Cassellano in anno 1656. promulgatam, quæ ita habet: Demnach eine zeithero allerhand Strittigkeit wegen der 2
Stühlen oder Ständen in der Kirchen sich erhoben / und etliche Leute eine Erb-Gerechtigkeit / so doch dem Kirchen-Recht und altem Herkommen zuwider / haben wollen / über das auch gantz unverantwortliche inconvenientien / Hader / Zanck / Eyffer / Veracht- und Verkleinerung des Ministerii und der Senioren / unter andern aber auch dieses sonderlich daher entstehet / daß wann in einem Stuhl durch Absterben der Leute ein oder mehr Stände ledig werden / und etwa noch ein vermeinter Erbe oder Erbin (da doch in solchen Dingen keine Erbschafft eigentlich ist) darin übrig / der oder dieselbe den gantzen Stuhl ohne Lösung für sich behalten / und niemand zu sich lassen

lassen wollen/ dahero viel Stüle bey dem Gottes-Dienst ledig stehen/ und wie berichtet wird/ die fleissigste Kirchengänger und Zuhörer/ sonderlich die etwa schlechte und arme Leute sind / keinen Stand haben können; Als ist der alte rechtmässige Gebrauch bestättiget/ und wird hiermit kund gethan/ und befohlen / daß/ wann ein Stand in der Kirchen loß wird/ und ihn jemand/ der vorhin an dem Stuhl/ darin solcher Stand ledig worden/ kein Theil gehabt / vor Sich oder die Seinen haben wil / derselbe bey dem Pfarr-Herr: sich angeben / den Stand von ihm erlangen und den Kasten-Meistern alsdann zum wenigsten einen Ortsthaler/ oder / da der Stand an einem sonderlichen wol gelegenen Ort wäre / ein mehrers liefern sol / welches zur Rechnung bracht/ und zum Kirch-Bau / wie bräuchlich / angewendet werden muß.

Wer aber in dem Stuhl vorhin einen Stand gehabt / oder des verstorbenen Erbe sonst ist / und den erledigten Stand vor die Seinen auch behalten wil / der sol für andern darzu gelassen werden / und solchen Stand / wie gedacht / mit einem Ortsthaler gleichfals lösen/ doch daß er innerhalb vier Wochen darumb ansuche / und die Lösung entrichte/ anders hat der Pfarrer Macht ihn sonst zu vergeben. Wer einen gantzen Stuhl / da unterschiedene Stände innen sind/ haben wil/ und bestehen kan/ der sol zum wenigsten so viel Ortsthaler erlegen/ so viel Stände er in dem Stuhl haben wil / worbey gleichwol auch/ gegen gar arme Leute eine moderation nach Gelegenheit gebraucht werden sol. Es sollen auch für sich ohne erhebliche Ursachen die Manns-Personen keine Gerechtigkeit noch Vorzug suchen.

Wer einen Stuhl von dem seinigen in die Kirche bauet, der darff ihn nicht lösen/ sondern hat ihn sampt seinen Kindern in primo gradu, so lang Er und Sie leben/ frey zu gebrauchen; wer aber hernach/ wann jene gestorben/ ihn haben wil/ sol ihn obgedachter massen lösen/ und sol in dem allem niemand/ ohne des Pfarrers und Senioren Wissen und Bewilligung/ in der Kirche etwas sich anzumassen/ im geringsten unterfangen / bey Vermeidung Obrigkeitlicher ernster Straff.

Wann aber von der Obrigkeit Einkommen oder sonst von den Kirchen-

Kirchen- und Kasten-Gefällen Stände und Stühle in der Kirchen gebauet würden/ und die jenige/ welche solche Stände begehren/ zu den Bau-Kosten nichts gegeben hätten/ sol in der Stadt Cassel und andern vornehmen Städten jeder Person Stand in solchen neu erbaueten Stühlen mit vier Kopstücken/ auff dem Land aber in geringen Städten und Dörffern mit einem halben Thaler zum erstenmal gelöset werden/ wann aber solche Personen hiernechst über kurtz oder lang mit Tod abgehen würden/ sol alßdann jeder Stand/ wie verordnet/ zum wenigsten mit einem Ortsthaler gelöset/ auch förters/ wie oben vermeldet/ es mit dem Erben in solchen neuen Ständen gehalten werden.

Worbey dann auch in acht zu nehmen/ wann an einem Ort in einer Kirchen alle Stände von neuem gebauet und vergeben werden solten/ daß alsdann die dignitas der Personen/ als Fürstl. Beamten/ Burgermeister und Rath ꝛc. oder welche vielleicht etwa für andern zu der Kirchen gesteuret und gegeben haben/ in acht genommen/ und dieselbe mit den besten Ständen versehen werden; die übrige Stände aber nach Billigkeit denen/ so zu erst darumb anhalten/ oder aber/ da vielleicht etliche derohalben streitig werden wolten/ und zugleich darumb angehalten hätten/ durchs Loß vertheilet werden sollen. Welche Außtheilung dann jederzeit der Pfarrer und Seniores zu machen und zu verrichten haben.

Es sollen auch an denen Orten/ wo mehr Kirchen und Gemeinden in einer Stadt sind/ allezeit/ wo dergestalt gantze neue Stände erbauet oder die erbauete loß werden/ diejenige/ welche zu solcher Gemeind gehören/ zuforderst mit Ständen für andern versehen werden/ im fall aber die Kirchen groß/ und über die zugetheilte Stände/ noch mehr Stände auch für andere/ so nicht in solche Gemeind eben gehören/ übrig wären/ können zu denselben auch aus einer andern Gemein die Leute zugelassen werden. Mit solchen Ständen sollen keine Einwohnere ihres Gefallens zu handeln/ dieselbe zu verkauffen/ zu verschencken oder sonst zu veräussern/ ohne Vorwissen oder Bewilligung des Pfarrers und Senioren/ nicht zugelassen seyn. Es sollen auch solche Stände nicht bey gewisse Häuser oder Wohnungen gewidmet oder assignirt werden. Datum Cassel den 22. Decembris anno 1656. Fürstl. Hess. Consistorium.

3 Non minus lumen in pluribus capitibus allatura foret alia novior ad urbem & Principatum Darmſtadienſem pro diverſitate conſuetudinum accommodata diſpoſitio novæ conſtitutionis, quam nonnunquam conceperam, ſed cujus publicatio nondum ſecuta eſt.

## §. X.

1 EX ligno ad ſacrum uſum ædificatur etiam arca eleemoſynarum ſeu gazophylacium, quod eſt aliquod lignum excavatum, ferroq; & ſerâ concluſum, in quo aſſervantur ſacræ eleemoſynæ, Allmo-
2 ſen-Stock: Eleemoſynæ autem absq; omni dubitatione habentur res ſacræ, ceu quæ ad ſacros uſus, nimirum ad inſtitutionem & conſervationem cultus divini ac ſublevationem pauperum ſunt deſtinatæ:
3 Unde ipſe Chriſtus curam earum ſolicitè ſuſcepit, obſervando, quantum quisq; in arcam inferret, & reputando pro inæſtimabilibus eleemoſynis etiam unicum obulum à vidua illatum *Marc. c. 12. v. 41. & seq. Luc. c. 21. v. 1. & seq.* & ſacra quoq; ſcriptura multis teſtatur geminationibus, eas pauperibus datas ipſi Deo mutuò conceſſas videri. *v. Proverb. c. 19. v. 17. c. 21. v. 13. c. 28. v. 27. Jeſa. c. 58. v. 7. Dan. c. 4. v. 24. Syr. c. 14. v. 13. c. 22. v. 28. Tob. c. 4. v. 7. c. 12. v. 9. Matth. c. 6. v 3. c. 10. v. 42. c. 25. v. 35. & 40. Luc. c. 11. v. 41. c. 12. v. 33. c. 14 v. 13. c. 19. v. 8. Actor. c. 10. v. 2. I. Corinth. c. 16. v. 1. & seq II. Corinth. c. 8.
4 v. 1. & seq. Johann. c. 3. v. 17. Jacob. c. 2. v. 15. 16.* Hinc non obſcurè ſequitur, furtivam Eleemoſynarum ex arca ſurreptionem eſſe verum ſacrilegium, tanquam quæ ſit rei ſacræ, *ut modo oſtenſum*, & de loco ſacro, cùm eleemoſynarum arca cenſeatur aliquod templi ſanctuarium & res æquè ſacra cum ipſo templo *Marc. c. 12. v. 41. Luc. c. 21. v. 1. verb.* Gotts-Kaſten. *Damhouder. prax. crim. c. CXI. n. 2. & 4. Theodoric. crim. c. 9. aph. 4. n. 18. & 20. verb.* Geld aus dem Allmoſen-Stock.

## §. XI.

1 POena hujus ſacrilegii, imò & nudi conaminis, jure Romano & Germanico eſt arbitraria, non quidem quaſi ſemper mortis pœna foret infligenda, ac ſaltem genus pœnæ capitalis in arbitrio judicis, nimirum ſacrilegum vel igne, vel rotâ, vel ſuſpendio, vel gladio, vel devoratione beſtiarum è vivis tollendi; ſed quòd judici fas ſit, pro ratione

ne circumstantiarum aliquando non morte afficere sacrilegum, verùm aliâ corporali pœnâ, v. gr. damnatione ad metallum, deportatione in insulam, relegatione &c. nonnunquam autem, maximè si sacrilegium processisset cum violenta templi & Gazophylacii effractione, devenire ad supplicium mortis, veluti ignis, rotæ, suspendii, gladii &c. eò quidem faciliùs quàm in simplici furto, quo enormius quoque & gravius hoc crimen est, ut æquum sit minus indulgere ejusdem, quàm simplicis furti reis, non tamen ubiq; locum inveniente pœnâ capitali *v. l.4. §.2. l.6. pr. l.9. pr. l.11. §.1. ff. ad l. Jul. pec. & de sacrileg. Ordinat. crim. artic.173. & præced. Damhouder. d. c.CXI. Theodoric. d. c.9. aph.4. lit. f. n.15. & seq. Struv. dissert. crim.13. th.17.* In foro 2
Saxonico plerumq; rotæ pœnam subeunt sacrilegi, *Theodoric. d. loc. Carpzov. pract. crim. part.2. quæst.89. n.30. & 31. Struv. d. dissert.13. th.19.* Jus Canonicum in eo quidem admodum exosos habet sacri- 3
legos, quòd eodem, sicut & jure Carolino, *v. Ordin. crim. artic.171. 174* (*secus est jure Romano l.5. l.9. §.1. ff. ad l. Jul. pecul. Non obst. l.16. §.4 ff. de pœn.*) etiam verum & proprium habeatur sacrilegium propter sacram loci vel rei reverentiam, quando quis res non sacras ex loco sacro, vel sacras res, at non è sacro loco surripuit, *v. c.21. caus.17. quæst.4.* Verùm in eo rigor canonum deficit, dum in sacrilegos non 4
aliam constituunt pœnam, quàm ut post trinam admonitionem excommunicentur, *d. c.21. caus.17. q.4. & c.21 caus.12. q.2.* de quâ propterea Damhoud. *d. c.111. n.15.* ait: Mirandam esse immodicam Canonum laxitatem, qui in tanto scelere tam mitem pœnam imponant, quâ malum foveant potiùs & excusent, quàm corrigant aut puniant.

## §. XII.

Res sacra nulla est, nisi per consecrationem, h.e. per sanctificatio- 1
nem & benedictionem, quâ res Deo nuncupatur: à rebus aliis communibus separatur: ac spiritualis gratiæ collatione & communicatione ad cultum divinum sacratur: quâq; ideò illud lignum lapisve, quod quive ab alio ligno vel lapide anteà nil differebat, nunc aliam accipit formam: & ergò illâ non interveniente censetur esse lignum non sacrum, sed commune ab aliis lignis non differens. Ex quo po- 2
terat videri, si orto incendio tignum aliquod templi ligneum esset igne

 con-

consumptum, aut lapidum gravitate depressum & fractum, ut in ejus locum aliud oporteret substituere, quod tunc propter hoc additum
3 non consecratum templum sit reconsecrandum: Verùm benedictio magis ad totum templi opus quà tale, atq; sic ad omnia ejus operis præsentia & futura tigna, quàm saltem ad hunc vel illum lapidem aut trabem pertinet, & ideò in prædicto casu sacrum ad se trahit non sacrum, tanquam totum partem, & quasi idem penitus adhuc sit templum, quod antea, *v. c.6. junct. c.1. & 3. x. de consecrat. eccles. add. arg. l.65.*
4 *§. fin. ff. de legat. 1. & l.76. ff. de judic.* quod etiam applicandum ad casum, ubi in locum hujus vel illius subsellii aliud esset substitutum, vel in reparatione Gazophylacii aliqua pars ex ligno nondum consecrato
5 addita. Sit igitur pro regula: Toties non fieri consecrationem, quoties non templi sanctuaria, veluti altaria, diruta sunt, utut benè factum videatur, adhibuisse, si non omnes in consecratione templorum consuetas, saltem aliquas solennitates, *v. c.19. & 24. de consecrat. dist.1.*
6 Cœterùm si contingat templum consecratum deponi, aliudq; in ejus locum surrogari, oportet Canonum jure ligna illius dedicati & consecrati templi non ad aliquem usum profanum, sed ad aliud templum aliumve sacrum usum deputari, vel igne comburi *c.38. de consecrat. dist.1. c.3. in fin. χ. de rer. permut. add. Esra c.6. v.5.*

## §. XIII.

1 QUemadmodum sordidum quadantenus videtur ac rusticum munus, materiam lignorum manibus tractare *l.12. C. de excus. muner.* ita etiam lignea vasa cibaria & potoria rusticis relicta sunt: Cùm
2 verò ecclesia non sordere, sed splendere, ejusq; decus & splendor omni diligentiâ quæri debeat & augeri, exemplo veterum, apud quos ipsa templa, columnæ aliæq; partes auro argentove erant obducta, nec non sacra vasa ex auro & argento confecta, *v. II. Paralip. c.15. v. pen. c.24. v.14. Esra. c.1. v.9. & seq. c.5. v.14. c.6. v.5. c.8. v.25. & seq. Cantic. c.3. v.10. Jesa. c.54. v.11. & seq. c.60. v.7. 9. 13. c.2. χ. de custod. eucharist. c.2. verb. & prout melius possumus ornare. de consecrat. dist.1.* ut
3 scilicet libentius rem sacram homines colant ac venerentur, tanquam quod pulchrum, idem & charum habeatur, gratiorq; sit pulchro veneniens è corpore virtus: inde quæritur, ex qua materia debeant constare calix & patena, quibus in sacramento corporis & sanguinis dominici

minici utimur, & an lignea vasa non solum pugnent contra ecclesiæ decus, sed vel ideò, quòd ob rancidum sæpè odorem vomitum queant provocare, planè non sint in hoc sacramento adhibenda? Bonifacius 4
martyr & Episcopus interrogatus, num liceret in vasculis ligneis sacramenta conficere, respondit: *Quondam Sacerdotes aurei ligneis calicibus utebantur, nunc e contrà lignei Sacerdotes aureis utuntur calicibus. v. ex Concilio Triburiensi cap.* 18. *in c.*44. *de consecrat. dist.* 1. Zepheri- 5
nus XVI. Romanus Episcopus, pateniś vitreis missas celebrari constituit *d. c.*44. *de consecrat. dist.* 1. imò hic Zepherinus, qui anno post nat. Christ. 201. in Papam fuit electus, potiùs ordinasse fertur, ne in distributione Cœnæ Dominicæ adhiberentur vel lignea vel vitrea vasa: Non illa propter raritatem quâ vinum absorbetur; nec etiam hæc propter fragilitatem, *v. Johann. Philipp à Vorburg. histor. Rom. Germ. Tom.* 1. *ann. prædict.* 201. *pag.*470. Urbanus Papa omnia ministeria 6
sacra fecit argentea: In hoc enim, sicut & in reliquis cultibus magis & magis per incrementa temporum decus succrevit ecclesiarum. No- 7
stris diebus, inquit præfatus Bonifacius, qui servi patrisfamiliâs sumus, ne decus matris ecclesiæ imminuatur, sed magis cumuletur & amplificetur, statuimus, ut deinceps nullus Sacerdos sacrum mysterium corporis & sanguinis Domini nostri Jesu Christi in ligneis vasculis ullo modo conficere præsumat, ne, unde placari debet, inde irascatur Deus, *d. c.*44. *de consecrat. dist.* 1. *Item ibid. in c.* 45. *ex c.* 6. *concilii Rhemensis.* ut calix Domini cum patena, si non ex auro, omninò 8
ex argento fiat. De ære aut orichalco non fiat calix, quia ob vini virtutem æruginem parit, quæ vomitum provocat. Nullus autem in ligneo aut vitreo calice præsumat missam cantare. *add. c. ult.* χ. *de celebrat. missar.* Non obstat c.70. & 71. caus.12. quæst.2. Nec enim ibi 9
simpliciter improbatur externus templorum ornatus, sed saltem, quatenus vero & interno ecclesiæ ornamento præfertur: quemadmodum etiam damnatur ædificatio & exornatio templi Judæorum, plus mundanæ tantùm Gloriæ, quàm cultus divini causâ suscepta. *Jesa. c. ult. v.*1. *& seq.*

## §. XIV.

Deniq; in templis occurrunt ligneæ imagines Crucis salutiferæ, 1
quas & alicubi in plateis, viisq; publicis, nec non quidam in suæ habitationis ædibus habent positas, saltem in memoriam ejus libera-

tionis animarum quæ per victoriosam Christi in cruce passionem Christianis contigit. Quatenus verò talis Christianorum mos probandus sit vel vituperandus, & an non potiùs hæ imagines templis ædibusq; ejici conveniat, eam quæstionem non facio meam, sed decidendam relinquo Theologis. *Conf. histor. ecclesiast. Magdeburg. cent. 3. c. 6. pr. pag. 121. n. 50. c. 10. pag. 239. in f. cent. 4. c. 6. pag. 459. n. 30. 40. c. 16. p. 1552. n. 30. cent. 5. c. 5. p. 620. n. 10. 20. cap. 6. pag. 646. n. 10. cent. 6. cap. 3. pag. 78. n. 50. c. 6. p. 347. & 348. cent. 7. c. 4. p. 112. n. 10. c. 5. pag. 129. n. 30. c. 6. p. 136. n. 20. pag. 155. n. 1. p. 189. n. 30. c. 7. pag. 202. n. 20. c. 13. p. 584. n. 20. cent. 10. c. 6. pag. 361. n. 30 c. 15. p. 693.*
2 *n. 50. cent. 12. c. 6. p. 866. n. 30. p. 894. n. 40. 50. pag. 929. in fin.* Hanc saltem per occasionem obiter memorare controversiam accidit, quæ in priori anno 1697. super quâdam imagine Christi fuit exorta inter Principem Hassiæ, lineæ Darmstadiensis, & Comitem de Ysenburg: Dum enim Pastor ecclesiæ Sprenglingensis istiusmodi imaginem minutam, quam hactenus in æde parochiali privatæ devotionis memoriæ servârat, in publicum templum transtulisset, altari eam imponendo, prædictus Comes de Ysenburg, ceu dominus territorialis, quòd absq; suo præscitu & consensu id factum, imaginem templo auferri, & in Xenodochio quodam ad se unicè pertinente seponi curavit: Princeps Hassiæ, certæ jurisdictionis speciei in eo pago absq; ullâ controversiâ dominus, nec non juris Episcopalis, temerè & frustrà contradicente Comite, ab antiquo legitimus possessor ac dominus, haud quidem probavit Parochi cerebrinum, sibiq; hactenus inscium, factum, at tamen Comitis ausum suo juri præjudicialem ratus, non solùm restitutionem imaginis in locum, unde erat ablata, sed & remissionem eorum hominum ad forum Hassiacum postulavit, qui eandem è templo amoverant, quò ejus facti dignam luerent pœnam. Comes utrumq; postulatum negabat, contradicendo Hassiacæ prætensioni juris Episcopalis. Hassus institit, addendo in eventum minas de imagine è Xenodochio reducendâ. Comes, insciis Hassiacis, incolas loci, præcipuè Seniores ecclesiæ, sibi de cætero subditos, solertiâ quâdam eò devinxit, ut supplicarent pro restitutione imaginis, quasi devotionis suæ incitamentum in eâ ponerent, inq; templo reponi desiderarent. Quo facto, imago Senioribus ecclesiæ tradita, ac sic remissa Parocho fuit exhibita. Hic, talem restitutionem satis plenam esse quâdam simplicitate

citate

citate opinatus, imaginem in altari ædis sacræ reposuit. Ast Princeps Hassiæ, pro omni præjudicio avertendo suoq; jure Episcopali manutenendo, apud Ysenburgicos interposuit protestationem, atq; incolas loci & ecclesiæ Seniores ob datas ad Comitem supplices preces debitâ reprehensione castigavit, parochoq; mandavit, ut imaginem è templo in ædes parochiales rursus translocaret, quam tamen, elapso aliquo tempore, nunc denuò, quasi ex jussu Principis Hassiæ, in templi altari reponere deberet. Sanè non gravis existerem erga illum, qui fortè existimaret, Hassos, si dignam judicarint imaginem, quæ pro exhortatione parochianorum perpetuò in templo existeret, ejus reverentiâ & honore potuisse abstinere à facto translocationis ex ædibus sacris in parochiales, ac nihilominus breviori viâ satis suo juri fuisse consultum, si præter interpositam protestationem & incolarum reprehensionem, insuper per Pastorem è suggestu publicè curassent declarari, restitutionem imaginis intelligi, tanquam ad postulata Principis Hassiæ, veri Episcopi, facta esset, & nunc ejus solius intuitu imaginem in templum fuisse reductam.

# SECTIO III.

## De baculo pastorali.

### §. I.

EX materia lignea ad sacrum usum conficiuntur etiam baculi, 1
quibus si vel propter pedum imbecillitatem ad sustinendos titubantes artus, vel gravitatis ostentandæ causâ, vel ornatus gratiâ *v. supr. Class.7. Sect.2.* §.4. utantur Clerici & in sacris ordinibus constituti, nihil est quod vitio ipsis sit vertendum. Eterum cùm de 2
primo genere non supersit dubitatio, *v. num* 5. *in fin hic.* altera gravitatis ostentandæ causa nullam admittit vituperationem, quâ saltem judicii maturitatem & constantiam prodituri sunt. Homines ju- 3
venes, ad se sustinendum tali fulcro non habent opus, nec facilè utuntur, senibus id relinquentes. Dum itaq; videri volunt juvenilem ardorem deposuisse, baculi gestatione judicii senectam ostendunt non nisi laudabili modo, *v. arg. c* 28. *caus.*2. *quæst.*7. *c.*1. *verb. meritò juvenis dicitur, dist.*34. *c.*1. *vers. Presbyter. dist.*21. *c.* 10. *verb. moralis maturitas,*

*qua*

*quæ in ſenibus. & verb. nonnunquam corporis infirmitas fortitudinem corporis augmentat. x. de renunciat.* Eoq; pertinet illud Poëtæ:

*Hâc longum florens animi morumq; juventâ*
*Iliacos æquare ſenes & vincere perſta!*

4 Simili modo neutiquam damnanda baculi geſtatio, quæ fieret ornatus causâ, ſi non delicatum & mollem, ſed modeſtum ornatum Clerici af-
5 fectarent, *arg. c.5. diſt.41.* Equidem præcipuè Clericos decet, ſanctimoniam vitæ ac judicii ætatem præ ſe ferre *c.15. & 21. cauſ. 8. q.1. c.12. χ. de jurejur. l.8. in fin. C. de Epiſc. & Cleric.* atq; per decentiam habitus extrinſeci morum intrinſecam oſtendere honeſtatem, *Clem. 2. de vit. & honeſt. Cleric. junct. diſt.43.* adeoq; meritò cum baculo ipſi incedunt pro oſtentandâ humilitate ſua & ſanctimonia, habituq; decoro, *v. c.15. χ. de vit. & hon. Cleric. c.6. χ. de fid. inſtrum. c. un. in f. χ. de ſacr. unct. c.1. χ. ne Cleric. ſecul. negot. c.6. cauſ.23. quæſt. 8.* ita
6 tamen ut non ingrediantur cum baculo ipſum templum, ſolennia miſſarum, aliumve cultum divinum celebrandi causâ, niſi imbecillitas vel adverſa valetudo tale quid expoſcat, contravenientibus excommunicatione à ſacramento cœnæ dominicæ puniendis, *c.57. de conſecrat.*
7 *diſt.1.* Atq; hoc ſenſu uſus baculorum non eſt privatus, ſicut ille, qui fit artuum debilium ſuſtinendorum gratiâ, ſed ſpectat ad ſacrum ordinem, & eam tractatus mei Claſſem, quæ de ligneis ſpeciebus ad ſacrum
8 uſum paratis concepta eſt. Ad quam ex ſimili ratione etiam refertur prohibitio, ne Clerici gerant baculos in qualitate telorum, *v. infr. Claſſ.12. Sect.9.* §.3. ad offendendum vel defendendum, eò quòd Clericorum arma ſint orationes & lachrymæ, ſepimentum providentiæ divinæ, non cuſtodia corporalis, *II.Cor.c.10. v.3. & 4. Eſa. c.8. v.22. Nehem. c.2. v.7.9.12. Pſalm.9. v.17. verb.* durchs Wort. *jung. Jeſa. c.30. v.15.16. Jerem. c.1. v.17.18.19. c.5. & 6. diſt.50. c.2. 3. 5. 6. 19. cauſ.23. q.8. & c.1. q.3. c.14. cauſ.16. q.3. c.2. χ. de vit. & hon. Cleric. add. l.3. §.ult. verſ. data eis fiducia. C. de his qui ad eccleſ. Gail. de*
9 *pac. publ. lib.1. c.8. n.18. & ſeq.* Quamvis enim non ſolis Clericis, ſed ſibi & cuiq; homini cecinerit Horatius:

*Integer vitæ ſceleriſq; purus*
*Non eget Mauris jaculis, neq; arcu,*
*Nec venenatis gravidâ ſagittis*
*Fuſce pharetra.*

Sive

*Sive per Syrteis iter æſtuoſas,*
*Sive facturus per inhoſpitalem*
*Caucaſum, vel quæ loca fabuloſus*
*Lambit Hydaſpes.*

*Namq; me ſylva lupus in Sabina,*
*Dum meam canto Lalagen: & ultra*
*Terminum curis vagor expeditus*
*Fugit inermem &c.*

tamen Clericos præ aliis decet vitæ integritas, ac in Deum unicè fidu- 10
cia, ne non Horatius, ſed Deus canat: Dicunt, at non faciunt *Matth.*
*c.23.v.3.* atq; cum Deo Apoſtolus: Arcam Noë ædificant, non in-
trant: viam viatori monſtrant, non calcant: verbis alliciunt, factis
propellunt. *Rom.c.2.v.18.& ſeq.* Cœterùm hæc prohibitio geſtatio- 11
nis telorum eò duntaxat pertinet, ſi fieret ex quâdam erga Deum dif-
fidentia: Non verò eousq; porrigenda lex eſt, ut Clerico, qui haud
ſepoſitâ in Deum fiduciâ in viis ſuis ambulat, cenſeatur eſſe prohibi-
tum, vitam contra aggreſſorem etiam baculo, quem alio fine gerebat,
aliove telo, defendere, utut inde aggreſſoris interfectio aut vulneratio
ſequeretur, ceu quia ea, quæ fit cum debito moderamine, vitæ defen-
ſio jure naturali & divino cuilibet homini eſt permiſſa.

## §. II.

PAſtores pecudum oblongo utuntur baculo, quô non ſolùm con- 1
creditam ſibi ovium gregem in ordine continent, ſed & ab omni
injuria defendunt. Æmulatione quâdam Reges, aliiq; Magiſtratus vel- 2
ut paſtores populi baculum ſeu ſceptrum tenent in ſignum juriſdi-
ctionis, pro continendo in ordine populo, atq; ab aliorum injuriis de-
fendendo, *Ezech. c.34. v.23. Beſold. theſ. pract. voc.* Hirten-Stab.
idq; etiam, per rationem contrariorum, patet exinde, quòd Reges im- 3
probi, populum prementes tyrannide, nimiâq; ferociâ & exactione
divexantes, comparentur cum malis ovium paſtoribus, baculo gre-
gem non cuſtodientibus, ſed continuâ agitatione fatigantibus, wer-
den Treiber genennet; Item quòd Deus, ſicut malos ovium paſtores 4
ab officio removeri contingit, ita frangat baculum tyrannorum, quô
abuſi ſunt ad agitationem & oppreſſionem populi, transformando ba-

colunt juſtitiæ in virgas oppreſſionum, qui ideò nunc virgæ & oppreſſionis baculi nomine veniat. *v. Jeſa. c.3. v.12. c.9. v.4. 16. c.10. v.5. 15.*
5 *24. 26. c.14. v.2. 4. 5.* Atq; ſic omnis poteſtas, tam in ſpiritualibus quàm in politicis rebus, à Deo in Reges fuit collata, illiq; qui regioni, etiam religioni erant præfecti, *add. n.9. & 12. hic.* At cùm Imperator & Rex ſummus omnibus rebus gerendis non poſſet ſupereſſe, ſed imitatione Moſis, *v. Exod. c.18. v.13. & ſeq. Deut. c.1. v.13. & ſeq.* ſubordinatos conſtitueret Magiſtratus, factum eſt, ut aliis politica negotia, aliis ſpiritualia concederentur, & ipſe quoq; Papa ab Imperatore crea-
6 retur. Hâc negotiorum ſpiritualium ſeparatione quoad eorundem adminiſtrationem inductâ, porrò conſuetudo exorta eſt, ut Magiſtratus politicus poſtea gladio fuerit inveſtitus, non quidem quaſi baculus eidem poteſtati haud amplius congrueret, qui ſanè adhuc eidem in certis partibus eſt conveniens, velut latiùs oſtendetur infra *Claſſ. XI. Sect. 6. §. 1. & ſeq.* ſed quia gladius æquè ſit illius poteſtatis inſigne, nec etiam disconveniens, eorum inſignium aliquam habere differentiam, ut cuiq; poteſtati, tam ſeculari quàm ſpirituali, tribuantur illa, quæ eidem ma-
7 gis videntur eſſe propria. Gladius, cùm ejus geſtatio indigitet poteſtatem animadvertendi in facinoroſos, *l. 70. ff. de R.I. l.3. ff. de jurisdict.* magis convenit poteſtati ſeculari, & Clericis indigna eſt ejus uſurpatio, quos miſericordia & delicti condonatio, vel ejusdem ad divinam ultionem, aut poteſtatem ſecularem, remiſſio perdecet, *conſ. c.5. χ. de immun. eccleſ. c.5. & 9. χ. ne Cleric. ſecular. negot. c.9. χ. de hæret. c.21. χ. c.1. in 6. de homicid. c.1. circ. fin. verb. per invocationem bra-*
8 *chii ſecularis. extravag. de Regular. c.20. cauſ.23. quæſt.5.* E contra in inveſtituris Epiſcoporum adhuc permanſit illud ſupremæ poteſtatis antiquum ſignum, nimirum baculus, qui ideò non amplius habetur ſignum omnimodæ, ſed tantum eccleſiaſticæ jurisdictionis, jurisq; E-
9 piſcopalis ſeu correctionis paſtoralis: Neq; hoc immeritò, cùm non ſolùm ex uno eodemq; fonte & principio, ex quo omne imperium, ſacerdotium quoq; procedat, *v. n.5. & præced. hic. add. Deut. c.17. v.18. 19. II. Reg. c.11. v.12. II. Paralip. c.23. v.11. Nov 6. præfat.* ſed etiam paſtores eccleſiæ magis ſint paſtoribus ovium ſimiles, qui & proptereà unicè nomen *Paſtorum* meruère, *v. Jeſa. c.56. v.10. 11. Jerem. c.3. v.15. c.23. v.1. 2. 4. Ezech. c.34. per tot. Matth. c.26. v.31. Joh. c.10.*
10 *v.1. 2. 9. 11. 14. c.21. v.15. 16. 17. I. Petr. c.5. v.2. 3. 4.* Hanc baculi paſtora-

pastoralis, in quo os ligno per gemmam mysticâ ratione connectitur.
*v. Becman. Syntagm. dignit. dissert.18.c.2. §.2.* significationem & effi-
caciam arguit ipsa consecrandi formula, quâ tali consecrator ad con-
secrandum utitur: Accipe baculum pastoralis officii, ut sis in corri- „
gendis vitiis piè sæviens, atq; ut in eo, consolationis quoq;, baculo se „
sustineant infirmi peccatores, *v.c.9. dist.45. ibiq; Dartis. add. Lancel-
lot. de jur. publ. lib.2.c.5. de Episcop. n.14.* Velut è contrario, quan- 11
do Photius, Patriarcha Constantinopolitanus ab officio depositus vel
suspensus, baculo adhuc incederet, Synodumq; ingrederetur pasto-
rali, Marinus Diaconus vicarius Romanæ ecclesiæ hâc usus fuit de-
ponendi formulâ: Tollite baculum de manu ejus, signum est e- „
nim dignitatis pastoralis, quod hic habere nullatenus debet, quia lu- „
pus est, & non pastor, *v. Dartis comment. in Decret. Gratian. p.1. dist.15.
& 16. pag.81. vers. Actio 7.* Non tamen summus ille Rex, in quem 12
omnis, saltem legibus conformis, de cœtero ratione aliorum hominum
illimitata & libera potestas, tam in spiritualibus quàm politicis, ab ipso
Deo est collocata, quamq; ideò frustrà in toto imperio sibi arrogat Pa-
pa. *Deut.c.17.v.18.19. II.Reg.c.1.v.12. II.Paralip.23.v.11. add.
num.5.& praced. hic.* penitus abdicavit vel insigne vel ipsam potesta-
tem baculi pastoralis, sed retinendo pro denotandâ illimitatâ suâ po-
testate sceptrum rectum, alios subordinatos Episcopos investivit non
nisi baculo incurvato, quasi hi suam potestatem reciperent non à Deo,
sed ab homine, adeoq; tantummodo incurvatam & coarctatam, un-
de die Krumstabs-Lehen / v. *Lancellot. d. loc. Becman. d. loc.*

## §. III.

SUmmâ præcautione ea insignium investituræ distinctio olim fuit 1
servata, ne Clerici sub prætextu secularis ornatus & habitus, se-
cularem quoq; potestatem, contra religionis & ordinis sui decentiam
invaderent, *v.c.23. & 25. χ. de sentent. excommun. c.2. χ. de Cleric.
percuss. c.1. χ. ne Cleric. secul. neg.* At verò successu temporis Pon- 2
tifices, concreditâ abutentes potestate, sibi solis omnem & immedia-
tam in spiritualibus potentiam asseruerunt, facultatemq; sumsêre E-
piscopos investiendi, cui papali impetui sufferendo per longa tempora
impares extitêre Imperatores, donec postremis temporibus Otto
Magnus, Henrici Aucupis filius, antiquâ gloriâ potitus fuit, qui, vi-

cto Berengario II. Rege Italiæ, cum Germania Cæſaream dignitatem regnumq; Italicum ſ. Longobardicum junxit, ac veterum Cæſarum juratam in eligendo ſibi ſucceſſore, quàm creando Pontifice, & inveſtiendis pedo Epiſcopali ArchiEpiſcopis & Epiſcopis, uſurpavit, aſtringens Romanos, dum fidelitatem jurabant, ut promitterent ſe nunquam electuros Papam absq; conſenſu Imperatoris: quos deinde aliquoties contra juramentum tumultuantes in ordinem redegit. Ha-
3 buit in eâ gloria aliquot ſucceſſores usq; ad Henricum IV. cujus tempore Gregorius VII. ſ. Hildebrandus rurſus omnia turbavit, *v. Andr. Dom. Flocc. de poteſtat. Rom. lib.* 1. *c.* 5. *pr. & c.* 11. *Micræl. Synt. hiſt. lib.* 3. *Sect.* 12. *quæſt.* 9. *Item quæſt.* 11. *pag.* 1018. *quæſt.* 13. *pag.* 1030. *lib.* 2. *Sect.* 5. *q.* 6. *pag.* 501. *Hugo de ſtat. reg. Germ. c.* 1. §. 5. *c.* 3. §. 24. *& ſeq. c.* 4.
4 §. 16. *& ſeq.* Quamvis autem hanc Pontificis arrogantiam, eo usq; ut ipſe & Epiſcopi ſecularem quoq; in Epiſcopatibus poteſtatem arripuerint, perductam ſuſtineant ſaltem in ſpiritualibus Principes Imperii Romano-Germanici, qui Pontificiæ religioni ſunt addicti: tamen eam alii Status Imperii non agnoſcunt, ſed potiùs, quòd ſuos Ducatus titulo Imperialis feudi, nonnunquam etiam allodii, cum ſuperioritate territoriali, proprio quodam jure poſſideant, ex eâdem ſuperioritatis territorialis ratione etiam jus Epiſcopale juſtè ſibi vendicant, *Deut. c.* 17. v. 18. 19. *II. Reg c.* 11. v. 12. *II. Paralip. c.* 23. v. 11. *Hugo d. loc.*
5 quod nunc ſuperioritatis jus iisdem Statibus Auguſtanæ Confeſſionis, per ſuſpenſionem prætenſæ à Pontificibus jurisdictionis eccleſiaſticæ, expreſsâ religioſæ pacificationis ſanctione confirmatum eſt, v. *Receſſ. Imper. de anno* 1555. §. 20. *Inſtrum. pac. artic.* 5. §. 16. *Schüz. manual. pacific. appendic. Myler. de Princip. & Stat. Imp. part.* 2. *c.* 88.
6 quanquam non deſint, quorum opinionem ipſa refellit ſubſecuta contraria obſervantia, qui eam jurisdictionis eccleſiaſticæ ſuſpenſionem non volunt eousq; extenſivè intelligi, ut ejus exercitium ad Status Auguſtanæ confeſſionis habeatur translatum; ſed ſaltem, ut Pontificiorum prætenſio debeat quieſcere, & neutra pars eam jurisdictionis partem exercere, v. *Klock. tr. de contrib. c.* 10. *Sect.* 1. *n.* 81. *& ſeq.*

## §. IV.

1 SIcut ergò papali auſu factum fuit, ut Epiſcopi in ſuis Epiſcopatibus etiam ſecularem poteſtatem arripuerint, juxta quod in terris Pontificio-

tificiorum Principum spiritualem potestatem retinuêre; ita Statibus Augustanæ Confessionis antiqua gloria recuperata est, ut penes ipsos resideat summa potestas tam in rebus spiritualibus quàm politicis, v. §. *praced.* Cùm itaq; hodie Episcopatibus secularis potestas sit 2
annexa, itemq; apud Status Evangelicos imperio connexum jus Episcopale, ut uterq; is, nimirum Episcopus Pontificiæ, ac Princeps Evangelicæ religioni addictus in suis ditionibus mixtum quoddam habeat imperium, inde ab Episcopis antiqua humilitas & sanctimonia tantoperè nunc abjecta est, ut se non alio modo, quàm Principes seculares, nimirum gladio, de Episcopatibus patiantur investiri, *v. c.un. in f. x. de sacr. unct c.65. caus.XI. q. 3. Thom. Franz. disp. de orig. & progress. feud. th.14. in f. Struv. Synt. feud. c.1. aph.4. n.6. & seq. c.3. aph.4. n.2. 3. aph.7. n.1. & seq. usq; ad num.*10. *inclus. it. n.25. Beier. ad Schnobel. disp. feud. 2. th.13. verb. ecclesiæ conceditur. It. disp.5. th.4. verb. annulo, baculo. Maurit. dissertat. jur. publ. priv. & feud. in not. ad capitulat. Imperat. Leopold. artic.* 19.

# SECTIO IV.

## De crucibus sepulchralibus, itemve prope vias positis.

§. I.

INter res ligneas pro sacro usu paratas occurrunt cruces, quæ sepul- 1
chris, in memoriam ibi sepultorum, imponi consueverunt, de quibus verò judicandum ex part.2. Class.4. Sect.2. §.13. & seq. unde 2
illa analogia, quæ à lapidibus sepulchralibus ad lapides terminales traducta est, *v. part.2. Class. 6. Sect.4* § 1. etiam non malè videtur huc quadrare, dum veteribus fuit usitatum, in tesseram finium jurisdictionalium ponere ligneam crucem, cui in signum der Gerichte über Halß und Hautt imposita erat manus & gladius, v. *Knich. de jur. territor. c.3. n.*10. *Wehner obs. pract.* voc. Weich-Bild. *Hugo de stat. reg. Germ. c.5. §.3. add. infr. part.2. Class.6. §.17. n.2.* Haud tamen valdè repugna- 3
rem, si quis non minus sepulchrali cruci, quàm illi quæ funeribus defunctorum alicubi præferri consuevit, aliam vellet assignare causam

finalem, nimirum hanc, quòd signum crucis ejus habeatur potestatis & virtutis, ut illius vi & efficaciâ effugentur dæmones, horrentes lignum per quod victi sunt, & contremiscentes ad præsentiam ejus signi, per quod omnipotens Dominus noster Jesus Christus ipsis eripuit prædam, *v. Petr. Gregor. de Republic. lib.12. cap.13 §.18. add. histor.*
4 *ecclesiast. Magdeburg. cent.7. cap.13. pag.585. pr.* quod ipsum cæteris paribus oportet intelligi, non superstitiosè, quòd lignum vel signum crucis per se eam habeat vim, sed quatenus homo eo ipso vult indicare omnem suam spem, omneve auxilium esse positum in eâ liberatione animæ, quæ per victoriosam Christi in cruce passionem contigerit, *v. Petr. Gregor. d. lib.12. cap.16. §.2. & seq. usq; ad fin. Stryck. add. ad Brunneman. de jure ecclesiast. libr.2. c.2. verb. Venerab. crucis.*

§. II.

1 HAud absimilis pietas movit olim Christianos, ut in viis, ubi itinera minùs tuta erant, ponerent ligneas cruces, eâ spe, quòd etiam impiissimi & crudelissimi viarum insidiatores ac latrones, dum Christi mortem sui amore perpessam haberent præ oculis, propriam quoq; identidem cogitarent, eò magis misericordiâ
2 permoti à facinore latrocinii forent destituri. Adhuc hodie alicubi in viis prope urbes, pagos, & villas ejusmodi cruces licet conspicere, quæ saltem omnem transeuntem suæ in cruce salutiferâ beatitudinis & divini auxilii debent admonere. Sed à quibus omnem abesse oportet superstitionem. *Conf. supr. h. Class. 10. Sect. 1. per tot. Sect. 2. §.14. junct. histor. ecclesiast. Magdeburg. centur. 6. cap.6. pag. 347. & 348.*

CLAS-

# CLASSIS XI.

## De speciebus ex ligno ad usum profanum publicum efformatis.

## SECTIO I.

### DE PONTIBUS LIGNEIS.

§. I.

A, quæ supr. Class. 9. tractationis series 1
est præmissa, nunc suggerit, ut de rebus è ligno pro usu profano publico confectis doceatur, inter quas se
primùm offerunt pontes: Cùm enim viæ alicubi in- 2
terrumpantur fluminibus, & verò hæc absq; ponte
aut navi propter profunditatem suam transire vel tranare non liceat,
nisi saltem aliquando cum molestia vestes exuendi, *l. ult. ff. de S. R. P.*
ideò Magistratu providente pontes non solùm lapidei, sed & lignei fluminibus superstruuntur, ut commodè possint transiri, *l 1. pr. ff. de*
*via public. & si quid in ea fact.* Ad quem verò Magistratum ea cu- 3
ra pertineat, paucis tangendum: Olim Romæ pontis sublicii s. lignei, nullo ære ferrove compacti, ab Anco Martio ædificati, etiam reficiendi curam solus habuit Pontifex, cum tanta superstitione populi,
ut tanquam sacrum aliquod non liceret aliter eum reficere, quam cæsâ victimâ & peracto sacrificio, ut & ideò denominatio *Pontificis* inde
videatur desumpta, quasi qui pontem, h.e. viam aliis sterneret vitæ &
doctrinæ, *v. Coras. lib. 1. Miscell. c. 10. n. 13. & lib. 3. c. 22 n. 7. &* 8. Ve- 4
rùm si tam sacra res foret pons, consecratio ejus Romæ posset relinqui,
saltem ministerialiter, Pontifici, cura autem & jurisdictio esset Imperatoris ejusq; Præsidum, *v. text. citand. & Nov. 17. c. 4. §. 1.* quà
tamen cùm Pontifex nihilominus Romæ, ceu in ditione suâ, utatur,
*conf Class. præced. 10. Sect. 3* §. 3. & 4. habent Principes nostri, quòd 5
caveant,

caveant, ne non ipſimet in ſuis regionibus tam conſecrationem, ſi quâ foret opus, quàm multò magis curam ædificandi, reficiendi, itemq; jurisdictionem ſubeant, curando per ſuos ædiles ac ſubordinatos Magiſtratus, quò fiant, ubicunq; oportet, pontes *l. 1. pr. ff. de via public.*
6 *& ſi quid in ea fact.* maximè hodiè ubi viæ publicæ & pontes accenſentur eorundem juribus Regalibus non ſolum quoad tutelam, ſed etiam quoad munitionem: atq; ſic tam ratione jurisdictionis & ſupremi cujusdam dominii, diſpoſitionis, ac poteſtatis cogendi ut muniantur, extruantur, reficiantur, *d. l. 1. de via public. l. 4. C. de priv. dom. Aug. l. 7. C. de SS. eccleſ.* quàm etiam ut purgentur à latronibus, prædonibus, furibus, atq; ut ſua iter facientibus conſtet ſecuritas, *l. 3. ff. de Offic. Præſid.*

## §. II.

1 QUod dixi pontes hodie pertinere ad Regalia, cum certa diſtinctione exaudiendum eſt: Cùm enim pontes nil ſint aliud quàm viæ per aquas, *arg. l. 14. §. 2. ff. de ſervitut. l. 1. ff. de ſervit. urb. præd. l. ult. ff. de ſerv. ruſtic. præd. l. 1. pr. ff. de via public. & ſi quid in ea fact.* oportet eosdem cenſere per omnia jure viarum, qui etiam viæ appellatione continentur, ita ut ſtatuta loquentia de maleficiis commiſſis in via publica, verificentur quoq; in iis, quæ committuntur ſuper ponte publico, *v. Cæpoll. de ſerv. urb. præd. c. 70. n. ult. add. infr. §. 5. n. 3. hic.*
2 Viæ autem ſunt vel privatæ vel publicæ: Privatæ aut propriè aut impropriè ita dictæ. Propriè tales ſunt, quæ ducunt ad agros privatorum, ſervitute alienis agris impoſitâ, ut non alii quàm domino ſervitutis, tranſire fas ſit: impropriè privatæ, magis propriè vicinales dicuntur, quæ in vicos ducunt, quæq; in eum finem ex communi prædiorum collatione conſtitutæ ſunt ab iis qui vicos inhabitant, per quas ideò omnibus ad illum vicum commeare licet, & in quas exitus de via conſulari, ut poſt illam incipiat via, iter, vel actus ad villam ducens. Pu-
3 blicæ ſunt quarum ſolum publicum eſt relictum ad directum certis finibus latitudinis ab eo, qui jus publicandi habuit, ut iis publicè iretur, commearetur ad mare, urbem, flumina publica aut aliam viam militarem, *l. 2. §. 21. 22. 23. ff. ne quid in loc. public. d. l. ult. ff. de S. P. R.*
4 Prout igitur flumen rumpit viam vel publicam, vel vicinalem, vel privatam, ita pons in flumine extruitur, vel publici itineris causâ, vel vici alicujus aut villæ ergò, vel cujusdam privati gratiâ, indeq; itidem vel

publicus

publicus est, ein Land-Steg / vel vicinalis, vel privatus, non attentâ differentiâ, utrum in publico vel privato flumine sit extructus, quæ saltem efficit, ut in ponte ædificando (secus in commeando per publicum pontem jam extructum) consensus sit requirendus illius, qui est dominus fluminis, quem tamen certis casibus etiam invitus impertire obligatus est, *v. Miscell. jur. quæst.2. n.82. Conf. arg.l.14. §.2. ff. de servitut. l.18.§.1.ff. de aq.pluv. l.1.pr.ff. de S.V.P l.ult. ff. de S.P.R.* quâ ratione fieri potest, ut pons publicus in flumine privato & viceversa in flumine publico sit pons privatus, adeoq; nonnunquam pons ad 5
Regalia pertineat, utut flumen iisdem non accenseatur. Neq; obstat 6
huic pontium divisioni, quòd privati pontes de jure nulli videantur dari, *arg.l.11.ff.de aq.pluv.* siquidem ea lex tantummodò hoc vult, quemadmodum in præjudicium ejus, cui antè servitus itineris constituta est, non queat servitus aquæ ducendæ, quæ itineris usum impediret, constitui; ita in damnum illius, qui servitutem aquæ ducendæ habet, non posse eum, qui postea servitutem actus vel itineris nactus est, pontem facere, quo aquæductui fieret impedimentum, *v. Brunneman.ad d.l.* unde potius sequitur, illum qui servitutem itineris vel actus habet, pro usu illius posse ædificare pontem, si alteri in jure suo nil impedimenti afferatur, *add. l.ult. ff. de S.R.P.*

## §. III.

PRædicta sunt intelligenda saltem quoad æstimandam pontis quali- 1
tatem, num scilicet sit publicus, privatus, aut vicinalis, item Regalis aut non Regalis? Quæ æstimatio facienda secundùm qualitatem viæ, fluminibus interruptæ, ast substitutione pontis continuatæ.
Haud tamen pono in discrimine, cùm absq; consensu domini fluminis 2
pontem struere non concedatur, ac etiam pons flumini superstructus, ceu quædam superficies, cedat solo seu flumini, quin hoc respectu etiam ratione fluminis pons publicus vel privatus audiat, & ad Regalia queat referri vel non referri. Unde si ad dominum fluminis spectent 3
simul Regalia in circumjacente territorio, adeoq; & viæ, quæ pontis subsidio per aquas essent continuæ, videtur dominus Regalium duplici juris vinculo pontem possidere. Nec non, si alius foret dominus 4
fluminis, ad alium verò pertineret jure Regali via, attendendum putaverim ad cujusq; loci consuetudinem, vel eâ deficiente dixerim ambo

tunc curam & jurisdictionem pontium jure prætendere, adeoq; vel præventioni esse locum, vel utrumq; id curæ & jurisdictionis exerciturum.

§. IV.

1 His consequens est, quòd pontes publici non pertineant ad eum v.gr. Nobilem, qui in territorio circumquaq; habet jurisdictionem, utut civilem & criminalem, sed ad eum qui illic locorum tenet Regalia: ut & propterea cognitionem delictorum in ponte publico commissorum non queat sibi vendicare dominus jurisdictionis, sed Regalium, *per ea, quæ de via publica tradunt Sixtin. de Regal. lib.2.c.2. n.16. Gædd. disp. feud. 5. th.11. lit.b.* Einsiedel *de Regal. c.2. n.266. Borcholt. de feud. c.un. de Regal. n.25. Beust. in l.31. ff. de jurejur. n.968. Schneidwin. ad §.ult. Inst. de j.nat. Gent. & Civ n.8. & ad pr. Instit. de S.V. & R.P. n.23. Item ad §. Summa autem. Instit. de interdict.n.67. Zanger. de except. part.2.c.1.n.240.& seq. Hunn. disp feud.5. th.50. Knich. de Sax. non provoc. jur. c 5. n.165. Arumæ. disp. feudal.4.*
2 *th.18. Struv. Synt. feud. c 6. aph.23.n.2.* Quamvis enim illi, cui merum imperium in universo territorio concessum est, id ipsum quoq; in qualibet territorii parte videatur competere, *arg. l.239. §.2. & 8. ff. de V.S* & sic etiam in viis publicis ac pontibus, tanquam partibus ejus territorii, quod transeunt & in quo existunt, ex qua ratione dissentiunt Rol. à Vall. *consil 42.n.35. vol.2.* Alciat. *in l.157. ff. de V.S. n.6. & 7.* Jacob. Aurelianens. *in aurea practic. rubr.12. n.68. & seq.* Bocer. *de Regal. c.2. n.145.* Rosenthal. *de feud. c.5. conclus.71.* Theodoric.
3 *crim. c.4. aph.3 lit.b. n.62.* in tantum ut eos, qui delinquunt in mari, puniendos velint per eum, cujus est jurisdictio in territorio propinquiori adjacente, quia mare, quatenus territorium perfluit, habeatur ad centum usq; milliaria ejus pars, ac ideò delictum censeatur commissum in territorio, *v. Cæpoll de S.R.P. c.26. n.12. & seq. Franchis*
4 *decis 142. n.6.* tamen hæc ipsa meri imperii concessio non ultrà est intelligenda, quàm quousq; alterius juri in eo territorio, vel parte ejus, non fit præjudicium: Et ergò haud porrigenda ea concessio ad coërcitionem commissorum in viis publicis homicidiorum, latrociniorum, aliorumve criminum, quibus securitas viarum publicarum læderetur, ceu quia penes alterum ex Regali jure residet jus & facultas præstandi
5 securitatem viarum publicarum. Ex quâ ratione nullum superest dubium,

bium,

bium, quin domino jurisdictionis nihilominus relinquenda sit punitio eorum in via publica commissorum delictorum, quibus viarum securitas tantoperè non esset læsa, quorumq; punitione, tanquam sint res sub jure Regalium non comprehensæ, domino Regalium haud fieret præjudicium, *conf. citat. autor.* Atq; hanc distinctionem ex- 6
pressâ sanctione recepit & confirmavit Elector Saxoniæ in annis 1506. & 1600. cujus Constitutionis sequentem tenorem referunt Zanger *de except. part. 2. c. 1. n. 244.* Theodoric. *crim. c. 4. aph. 3. lit. b. n. 64.* Carpzov. *pract. crim. p. 3. quæst. 110. n. 44.* Hierauff erklären und verwilligen Wir/ daß nun hinfort unsere Unterthanen alle Händel/ so sich auff den Strassen begeben/ da ihnen sonst die Ober-Gerichte zustehen/ unverhindert von unsern Ambt-Leuten/ zu richten haben sollen/ und darvon nichts außgeschlossen; allein alle Gewalt-Sachen/ Raub und Zugriffe/ auch öffentliche vehdliche Thaten/ welche Uns aus Krafft der Regalien und Fürstl. Obrigkeit zu richten zustehen/ wollen Wir Uns vorbehalten haben ꝛc. Quâ Electorali Con- 7
stitutione cum nihil speciale disponatur, sed quod veræ rationi congruit, quodq; etiam ex jure publico & feudali communi statuendum fuisset, facile est judicium de opinione illorum, qui volunt sub concessione omnimodæ jurisdictionis in Electoratu Saxoniæ etiam comprehendi jurisdictionem de viis publicis & pontibus, *conf. Struv. Synt. feud. c. 6. aph. 23. n. 2. Beier. ad Schnobel. disp. feud. 4. th. 20. verb. Merum imperium. in fin.*

## §. V.

SI dubium foret, utrum v. gr. homicidium commissum in ponte vel 1
non, communiter Dd. statuunt, cognitionem tunc pertinere, pro cujusq; loci observantiâ, vel ad utrumq; scilicet Regalium & jurisdictionis dominum conjunctim, vel ad eum, in cujus territorio aut loco Regali caput, cor, vel infima corporis occisi pars jacet prostrata: vel deniq; posteriori casu ad utrumq;, ubi illa corporis pars jaceret in confinio, tangens & pontem & terram. Quo facit Responsum Sca- 2
bin. Lipsiens. *apud Melon. in thesaur. jur. feud. Civ. & crim. tit. 43. n. 14.* Wann gleich der Steeg/ davon eure Frag meldet/ ein Landsteg wäre/ da aber gleichwol der todte Cörper/ so auff solchem Steg befunden/ nur mit dem Leib und Beinen auff demselben/ und

aber mit den Achseln und Kopff auff eures Unterthanen Sand und Acker / darauff Euch die Gerichte / oberst und niederst / zuständig / gelegen / so habt ihr wol Fug gehabt / denselben auffzuheben / und zur Erden bestättigen zu lassen / und hat derwegen das Ambt Lieben-werd nicht Ursach gehabt / ihn wieder außzugraben / und ins
3 Ambt führen zu lassen. V. R. W. Et notabile est, quòd Melonius, stabiliendæ suæ sententiæ causâ, subjecerit hoc responsum de ponte, cùm tractaret materiam viarum publicarum, quo ipso confirmat meam suprà doctrinam, scilicet viarum & pontium eandem esse rationem idemq; jus, *v.* §. 2. *hic num.* 1.

## §. VI.

1 NEscio an subscribendum sit præfatæ opinioni! Præsuppono casum verè dubium, nimirum ubi ne quidem ex verisimilibus conjecturis res potest definiri, & præter illa, ex loco jacentis cadaveris deprompta, admodum fallibilia & incerta indicia, nulla alia ap-
2 parent. Tunc sanè ex omnibus magis arridet sententia illorum, qui cognitionem & coërcitionem criminis utriq; conjunctim, scilicet Regalium & jurisdictionis domino tribuunt, *v. Treutler. vol.* 1. *disp.* 19. *th.*4. *Arumæ. disp. feud.*4 *th.*19. *Carpzov. pract. crim. p.* 3. *quæst.* 110. *n.*37. *Wurmser. Exerc. jur public.* 3. *in corollar. Stryck. de jur. sens.*
3 *differt.*1. *c.*1. *n.*17. Cùm enim decisio hujus rei petenda sit ex conjecturis, quibus in hoc vel illo loco homicidium commissum fuisse colligatur & probabile sit, *Treutl. d. loc. Carpzov. d. loc. n.* 27. adeoq; tunc, quando tales conjecturæ adessent, res non amplius dubia, sed verisimiliter certa habeatur, ut secundùm eam verisimilitudinem con-
4 veniat judicari, *arg. l.*114. *ff. & c.*45 *in*6 *de R.I.* sequitur in casu incerto ac verè dubio neutiquam decisionem sumendam esse ex indiciis planè incertis multumq; fallibilibus, verùm potiùs eam debere arripi sententiam, quâ id, quod minimum est, spectetur, & quâ, tanquam mediâ viâ, unicuiq; de jure suo decedat & detrahatur, saltem quàm
5 minimùm fieri potest, *arg. l.* 9. & 56. *ff de R.I.* quod præstitum in nullo magis erit modo, quàm si cognitio homicidii utriq;, Regalium ac Jurisdictionis domino, conjunctim relinquatur, præsertim, quia in casu planè dubio putandum etiam sit, ibi occisum fuisse hominem, u-
6 bi cadaver ejus jacet prostratum, *Treutler. d. loc.* Num verò alter

con-

confinii dominus præventione sibi possit consulere, eâq; condominum excludere, vid. apud Leipold. *de concurrent. jurisdict. quæst.* 13. Wurmser. *d. loc.* Stryck. *d. loc. n.* 18. ubi simul removet difficultates quæ in concurrente jurisdictione possunt suboriri.

## §. VII.

NIl quicquam in contrarium faciunt conjecturæ, quæ ex loco ja- 1
centium membrorum corporis depromuntur. Quamvis enim 2
opinio eorum, qui pedes respiciunt, videatur ad veram rei rationem propiùs accedere, ibiq; homo stetisse, dum percuteretur, ubi jacent pedes, *Theodoric. crim. c.* 4. *aph.* 3. *lit. b. n.* 51. fallax tamen etiam hoc est & incertum, quia percussi non raro se ipsos provolvunt, aut aliquod adhuc itineris spatium procurrunt, nonnunquam etiam à latronibus in alium locum protrahuntur, *Arum. d. th.* 19. *Theodoric. d. loc. n.* 50. 51. 52. 53. 54. *Carpzov. d. quæst.* 110. *n.* 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33.
Illorum sententia, qui caput respiciunt, videtur Theodorico *d. loc.* 3
*n.* 47. *& seq.* non modò certis legibus suffulta, sed etiam communi calculo approbata: Ast & hæc opinio destituitur firmá ratione, quæ in hâc causâ non ex præcipuitate membrorum dependet, sed ex verisimilibus conjecturis & probabilitate loci, ubi crimen esset commissum, ut propterea neq; ad locum jacentis cordis sit attendendum. Le- 4
ges, quibus stipata videbatur sententia, Theodoricum fallunt, siquidem in causa sepulturæ longè alia versatur ratio, & locus religiosus censetur exinde, quòd mortuus illatus sit, absq; ulla quæstione in quo loco fuerit mortuus, §. 9. *Instit. de* R. D. Quando igitur dissecti de- 5
mortui corporis alibi caput, alibi cor, alibi cœtera membra essent sepulta, atq; sic singuli sepulturæ loci certi, non dubii, ne omnes loci fiant eâ membrorum illatione religiosi, sed saltem unus, quia unus tantùm mortuus illatus est, absq; ullo veritatis & alieni juris præjudicio denominatio loci religiosi potuit ac debuit fieri à membro principaliori, ut locus habeatur religiosus, ubi caput est sepultum, *l.* 44. *ff. de religios.* In nostro verò casu nulla quæstio est de loco sepulturæ, aut u- 6
bi videatur jacere demortuus ad effectum constituendi loci religiosi; sed de loco percussionis seu perpetrati criminis ad constituendum forum seu judicium: non etiam de pluribus locis certis, sed de uno incerto: ut non tam in hâc quàm in illa quæstione absq; veritatis & a-

licat juris præjudicio ſpectari queat præcipuitas membrorum, *Arum.*
7 *d. th.* 19. Et ſi vel quicquam *ex d. l.* 44. huc foret applicandum, ſaltem id futurum erit in quæſtione, quando contingeret, ut homicida aut latro cuipiam in alio loco digitos vel manus, in alio brachia vel humeros, aut dorſum, in alio cor, caput &c. percuſſiſſet, omnesq; hi loci eſſent certi, ubi tunc præſumatur percuſſus eſſe, & cujus ſit cognitio? Imò nec hîc conſiſteret ratio decidendi in ſola membrorum corporis præcipuitate, ſicut in cauſa ſepulturæ, verùm quatenus ea præcipuitas
8 deſumpta ex fonte vitæ, unicè ſpectando. Nil magis Theodoricum juvat l. 17. C. de pœn. ubi ſaltem propter præcipuitatem illam, quam ex imagine Dei habet homo, vel maximè in facie, *conf. infr. part. 2. Claſſ.* 5 *Sect.* 4. §. 3. improbatur genus pœnarum, quo facies maculatur: ex quali verò præcipuitate quæſtio præſens haud recipit deciſionem. A-
9 liud videtur dicendum, ſi quædam concurrerent probabiles conjecturæ, veluti quando tantummodò in uno loco inveniretur ſanguis profluxus, ut tunc homo ibi cenſeatur percuſſus; aut ſi ex percuſſione appareret, quòd ſtatim fons vitæ fuerit petitus, quaſi tunc ſit credibile occiſum non amplius fuiſſe progreſſum, adeoq; ibi commiſſum cri-
10 men, ubi jacent pedes, *v. Carpzov. d. quæſt.* 110. *n.* 34. *& ſeq.* Sed tali caſu, ubi hæ conjecturæ eſſent ſatis validæ, non verſaremur in dubio: Taceo quod etiam hæ veriſimilitudines non carent fallacitate, *Theo-*
11 *doric. d. loc. n.* 55. 56. Et ſanè ipſemet compertum habeo quempiam per ipſa corda gladio transfixum adhuc aliquot paſſus fuiſſe progreſſum, & tunc demum in alio, quàm percuſſionis loco protinus vitam
12 expirâſſe. Melius itaq; factum erit, ſi in caſu adhuc dubio cognitio cauſæ permittatur utriq;, Regalium & juriſdictionis domino conjun-
13 ctim. Quod idem in iis quoq; locis meritò ſervatur, ubi ex conſuetudine ad locum jacentium pedum habetur reſpectus, ſi alter pes jaceret in via publica vel ponte, alter verò extus viam aut pontem.

## §. VIII.

1 COmmunem habet rationem, quemlibet teneri facere ſuis impenſis, quod ad uſum ſuum habiturus eſt, opus. Unde haud immeritò pontes, qui tranſitus causâ deſerviunt omnibus de civitate, vel de certâ viciniâ aut contratâ, etiam illorum omnium ſumptibus ædifi-
2 candi ſunt & reficiendi, *Cæpoll. de ſervit. urb. præd. c.* 70. *n.* 4. Similiter

pon-

pontes publici, cùm ad Regalia non solùm quoad tuitionem, sed etiam quoad jurisdictionem & dispositionem referantur, *v.* §. 1. *n.* 7. §. 2. & 3. *hic.* atq; sint de rebus quæ ad salutem & decus Reipublicæ spectant, construendi & reparandi sunt expensis fisci, cujus finis in salute & decore Reipublicæ est positus: Ærario autem non sufficiente Magi- 3
stratus jure indicit specialem collectam, nonnunquam propter maximam rei necessitatem & utilitatem in eum modum, ut à contributione non sint immunes, qui aliàs ab aliis muneribus publicis gaudent immunitate, *l.* 7. *C. de SS. eccles. l.* 4. *C. de privileg. dom. Aug. Menoch. consil.* 800. *n.* 24. *Habn. ad Wes. π. de via publica & si quid in ea fact.* Haud quoq; in casu insufficientis ærarii injusta est dispositio aut insti- 4
tutum, ut omnes, qui pontem transeunt, dare sint obstricti aliquod pontivegium seu portorium Weg- oder Brücken-Geld / *l.* 60. §. 8. *ff. locat.* quo eventu res videtur recidere ad rationem communem, quatenus Magistratus secundùm eam statuit, ut omnes transeuntes, seu qui pontium usum habent, ad eorum ædificationem vel refectionem debeant concurrere, *v. Naurabt. ad Hippol. de Collib. de increm. urb. c.* 5. *lit. b. n.* 3. Unde consequitur, si ex concessione vel patientia Prin- 5
cipis, aut ex præscriptione, *Cæpoll. de servit. rust. præd. c.* 3. *n.* 74. civitas quædam vel universitas esset in perceptione portorii, eam tunc sustinere onus ædificandi & reficiendi pontis, utut ipsum Regale pontis adhuc foret Principis, *Klock. tom.* 3. *consil.* 149. *n.* 273. nisi speciali pacto, concessioni adjecto, Princeps omnem expensam vel partem ejus, aut portorio insufficiente necessitatem supplendi defectum, in se recepisset, aut alia esset inducta consuetudo, quæ Principem nihilominus vel in totum vel in tantum obligaret, v. Fürstl. Oßnabrüg-Braunschweig-Lüneburg. Weg-Ordnung *de anno* 1691. §. 11. Consuetudines equidem in reparatione viarum & pontium sunt ser- 6
vandæ, *Klock. d. consil.* 149. *n* 42. atq; ideò è contrario etiam consue- 7
tudo esse potest, ut civitates & universitates subeant onus ædificandi & reficiendi, utut portorii reditu non gauderent, ac pons spectaret ad Regalia, quo casu talis contributio videtur esse quædam species collectarum. Imò nonnunquam planè exteri ex consuetudine ad id one- 8
ris obstringuntur, veluti de Civitate Imperiali Eslingensi fertur, quòd in certo Ducatus Würtembergici circulo subeat onus reficiendarum viarum publicarum. In plerisq; Hassiæ locis refectio publicarum 9

viarum & pontium incumbit incolis ejus civitatis vel pagi, in cujus
finibus viæ pontesve existunt, licet forent inter Regalia Principis, neq;
ubivis incolæ portorium perciperent: Alicubi saltem Princeps gra-
tiose subministrat ligna pro refectione necessaria, de qua tamen præ-
bitione aliquando dubitatum memini, utrum Princeps eam fecerit be-
nignè jure familiaritatis, an verò intuitu necessitatis publicæ ex causâ
obligationis, de quâ quæstione judicari potest ex traditis Klockii *d.*
10 *consil.* 149. *n.* 43. Unde summâ circumspectione factum est, quando
non olim inter Principem & subditos Hassiæ conveniret, ut loco ope-
rarum, quas indeterminatas subditi debebant, præstaretur certa pecu-
nia, ut tamen ab eâ conventione certæ quædam operæ essent exceptæ
seu reservatæ, nihilominus Principi in naturâ præstandæ, quòd tunc
refectio viarum publicarum, ceu alio jure debita neq; sub operis com-
prehensa, haud fuerit posita inter operas reservatas, sed saltem in fine
contractus adjecta clausula declaratoria, quâ ad eum contractum nil
pertineret viarum refectio. Verba ita habent: Auch daß diese Ver-
gleichung Uns und dem gantzen Land an Lands-Fürstl. Hoheit/auch
Folge/Heer-Zügen/ oder andern Nöthen / sonderlich in denen Fäl-
len/ so die Frohn-Dienste nicht angehen/ noch darin gezogen werden
können / nicht schädlich : sondern sie unsere Unterthanen auff den
fall Uns nicht allein in Heers-Zügen/ sondern auch in vorfallenden
Reisen zu Ehren-Sachen / wie sich die begeben mögen / mit Heer-
und Cent-Wägen herbrachter Massen gewärtig zu seyn / sonderlich
in Vehdens-Zeiten mit Leib/ Pferden/ Schiff und Geschirr / zuzu-
ziehen / zu folgen/ Proviant/Munition, und anders dem Heer-Zug
„ anhängig/ zu führen/ auch insgemein die Land- und andere Stras-
„ sen und Bäche auffrichtig und in gutem Wesen zu erhalten schul-
„ dig seyn sollen. *add.* Fürstl. Oßnabr. Braunschw. Lüneb. Weg-
11 Ordnung *de anno* 1691. §. 2. *&* 8. Deniq; notandum, aliquando ex
propria culpa quempiam solum obligari ad pontem reficiendum, *v.*
12 *l.* 3. §. 1. *ff. de via public. refic.* Item quod istud vectigal seu portorium,
quod pontis nomine longo tempore solvi consuevit, absq; restitutio-
ne in integrum renovetur ipso jure, si in loco veteri pons reficeretur,
*arg l.* 14. *pr. ff. quemadm servit. amitt. l.* 41. §. *ult. ff. de furt. Klock. d.*
*consil.* 149. *n.* 196.

§. IX. Cùm

§. IX.

CUm publica necessitas & utilitas exigat ædificationem & refe- 1
ctionem pontium, non est quod impediat Magistratum, curare, ut pro ponte extruendo vel reparando liceat ex sylvis proximis necessaria ligna, soluto eorum pretio, etiam invito sylvæ domino succidere, *v. Melon. rer. forens. & observat. indic. voc. Gabella. Besold. part. 1. consil. 3. cap. 4. tit. 3. n. 8. add. supr. Class. 4. Sect. 7. §. 7. & infra h. Class. XI. Sect. 3 §. 3. in fin. Class. 13. §. 16. part. 2. Class. 3. Sect. 4. §. 11. n. 2. & seq. Class. 5. Sect. 2. §. 3. n. 3.*

§. X.

POntes qui propugnaculorum fossis, aliisq; ad arcendum hostem 1
commodis fluminibus, superstruuntur, quousq; transeundi commoditatem præstant, eundem habent finem cum aliis pontibus, adeoque eodem jure censendi sunt, & sumptibus ejus fieri debent ac refici, cujus est fortalitium, *Cæpoll. de servitut. urb. præd. c 70. n. 4.* Quatenus 2
verò eorum positione intenditur sua ab hoste securitas, ob quam etiam præsidiis militum custodiendi sunt, eo respectu specialia quædam de iis oportuit moneri, veluti quòd tantum debeant esse lignei, non lapidei, *v. Theodoric. de munition. & propugnac. membr. ult. q. 15. in fin.* quò 3
scilicet, ne hostibus prosint, faciliùs queant tolli aut suspendi, cùm in lapideis nulla suspendendi sit commoditas, ac si tollantur, maximi sumptus in eosdem impensi forent perditi. Quid aliud, nisi excelsum 4
in stupendis structuris animum, prodidit Trajanus, quando in alterâ suâ expeditione Dacica in inferiori Pannonia pontem imposuit Danubio, qui constaret viginti palis ex quadrato lapide, iisq; centum quinquaginta pedibus inter se distantibus & fornicibus sibi junctis, altitudinis præter fundamenta centum quinquaginta pedum, latitudinis sexaginta? quippe successore Adriano paulò post hanc molem, ne prodesset hostibus, diruente? *v. Micræl. Synt. histor. lib. 2. Sect. 3. q. 24.*
Nonnunquam etiam hujusmodi pontes de industria ita fiunt, ut laxa- 5
tis tabulatorum fibulis & nexibus queant pro lubitu dissolvi, hostisq; in eorum insidias attrahi, qualem pontem Maxentius, cum Constantino pugnaturus, curavit fieri, sed ipse in dolum incidit, quem Constantino paraverat, dum fugâ sive verâ sive simulatâ hostem in pontis

insidias attrahere conatus, ponte fracto, ipse dejectus & abreptus periit, egregiamq; Constantino victoriam reliquit, *Micræl. d. lib 2. Sect. 4. quæst. 1. add. infr. Claß. 12. Sect. 5. §. 11. num. 3.*

## §. XI.

1 ALia plura pontium sunt genera, quàm qui superstruuntur aquis, ad quos sine dubio referendi pontes, qui fossis siccis superædificati sunt, de quibus diversimodè sentiendum, prout tales fossæ habentur vel publici usus causâ, veluti circum fortalitia, vel in privatam
2 commoditatem. Pertinent quoq; eò fabricæ solo impendentes, & diversarum ædium superioribus partibus junctæ, per quas in istas partes superiores ultrò citroq; liceat non sine magna commoditate commeare: Cùm itaq; his commeatus commoditas, & sic finis pontium præstetur, nihil videtur obstare, quin talis fabrica sub propriâ pontium significatione contineatur, *v. Almers. manual. jur. voc. Pons.*
3 *§. 1. n. 7. vers. Quod non exclusivè.* Etiamsi verò hujusmodi in urbibus pendentes ponticelli, etiam ii qui supra viam publicam aut solum publicum domibus privatorum appenduntur, habeant usum privatum, ut ex unâ æde in aliam, propriam vel alienam, ire liceat saltem commodiùs, utut nullæ aquæ interfluerent; atq; sic tractatio de iis rejicienda foret in aliam Sectionem, de privatis rerum lignearum usibus concipiendam, tamen placuit de iisdem doctrinam hîc interjicere pro meliori perceptione discriminis inter pontem publicum & privatum.
4 Regulariter non concessum est in urbibus tales ponticellos ædificare vel habere, sed tunc demum, si permissio foret facta à Principe, Senatu, vel Administratore Civitatis habente potestatem, aut si statuto tale quid liceret, vel consuetudine: Item si tanto tempore cujus initii non extat memoria, esset jus præscriptum habendi ponticellos: aut si iidem facti essent patiente vicino, neq; Prætore prohibente: nec non si ponerentur duntaxat sub stillicidiis, quousq; ea se protendunt: His
5 tamen licitis casibus adeò lati longiq; ponticelli fieri nequeunt, ut vicinis non supersit commoditas cum plaustris & animalibus oneratis transeundi, nisi in concessione expressè fuisset cautum, *quantumvis fierent cum damno & incommodo alterius*, extra quam cautelam in dubio quælibet concessio intelligitur absq; damno & injuria aliorum, *v. l. 2. §. 10. & 16 ff. ne quid in loc. publ. vel itin. Cæpoll. de serv. urb. præd.*

*præd. c.60.* in tantum ut prædicta limitatio non aliter videatur admit- 6
tenda, quàm ubi damnum aliorum non foret magnum & sensibile, veluti si & alibi illis tertiis suppeteret transeundi commoditas, ut via aut platea, quæ pontis impositione obstrueretur, non tantoperè esset necessaria: secus enim nil valitura erit Principis injusta concessio, ut-ut expressa, *v. Miscell. jur. quæst.* 2.

## §. XII.

QUando in casibus permissis essent duo, qui ejusmodi ponticellum 1
ex ædibus suis vellent propendere, unus ex unâ parte stratæ, alter ex alterâ, poterit quilibet eorum se extendere ad medietatem stratæ, etiam soli publici in medio existentis, si modò suprà eum locum publicum ædificare sit concessum: Quod idem dicendum in casu, ubi 2
licitè ædificatur supra solum commune: super quod aliàs ab uno sociorum, altero inscio, nequeunt fieri ponticelli, *v. Cæpoll. de serv. urb. præd. c.60. n.7. & 9* Aliter sentiendum, si cui ad fundum suum sal- 3
tem servitus viæ esset constituta, qui dominum prædii servientis haud potest impedire, quò minùs supra viam faciat ponticellum: cùm supra solium suum ædificet, neq; juri alterius officiat, tanquam qui adhuc subtus ponte vel ponticello ambulandi ad suum fundum retineat commoditatem, *Cæpoll. d. c.60. n.8.*

## §. XIII.

EX dictis fit perspicuum, si flumen discurrat per urbem atq; ab u- 1
traq; parte ripæ quis habeat ædes, eidem neutiquam esse jus, supra illud flumen ædificare pontem, per quem ex unâ æde in aliam sit commeandi occasio, nisi itidem ea facultas esset quæsita ex concessione, consuetudine, præscriptione &c. quia hactenus, quatenus in loco publico nil licet ædificare aut habere, quod publicum ejus usum quoquo modo impedit, eadem ratio est in flumine publico, quæ in via aliove publico loco, *Cæpoll. de S.U.P. c.70.* An verò, si in casu permisso 2
habeam ab utraq; parte viæ vel fluminis unam domum, & pontem suprà solum vel flumen publicum, privatum, aut commune, vendamq; unam domum, videar simul vendere pontem, qui requiescit in alia domo? *v. Cæpoll. de S.U.P. c.60. in fin.*

## §. XIV.

1 SI crimen esset admissum in ejusmodi ponticello, vel etiam in ponte publico superstructo flumini per urbem discurrenti, tunc cognitio non domino Regalium, sed jurisdictionis videtur esse tribuenda, *v. Melon. thesaur. jur. feud. Civ. & Crim. tit. 43. n. 14. Zanger. tr. de except.*
2 *p. 2. c. 1. n. 242.* Cùm enim in urbibus & pagis sint potius solum publicum, plateæ publicæ, quàm viæ publicæ, quæ non sunt in urbe, sed incipiunt ab urbe, mari, flumine publico, aut aliâ viâ publicâ, desinuntque rursus & consummari solent ad urbem, mare, flumen publicum, aliamve publicam viam, *l. ult. ff. de S.R.P. l. 2. §. 21. 22. 23. ff. ne quid in loc. publ. l. ult. §. 1. ff. de loc. & itin. publ.* nil habet Regalium dominus, quod hoc casu possit prætendere, nihilq; alieni juris est, cui dominus jurisdictionis afferret præjudicium, *v. §. 4. n. 4. hic.*

## §. XV.

1 POrrò sub propriâ pontium significatione etiam veniunt structuræ, quæ de monte ad montem fiunt, ad montium asperitates, voragines, & præcipitia commodè superanda, ceu quibus ipsis quoq; usus pontium præstatur, velut exemplis comprobat Almers *in manual. jur. voc. Pons. §. 1. n. 7. vers. vel etiam fabrica de monte in montem.* Neq;
2 ineptè ad genera pontium referri possunt viæ aggeratæ lignisq; stratæ in locis paludosis. *Almers. d. loc. pr. add.* Fürstl. Oßnabrügische Braunschweig-Lüneburg. Weg-Ordnung *de anno* 1691. §. 4. 6. 10. *ubi quoq; ad paludes & aquas pluvias à viis publicis coërcendas non solùm poni jubentur pontes aut excavatæ arbores,* hole Bäume / Rennen / Brücken / *sed etiam purgari, si quocunq; modo obstruerentur.* Item scalæ in apparatu navali, quibus excipiuntur aut in terram exponuntur vectores. *Id. Almers. ibid num. 2.*

## §. XVI.

1 HAud propriè, sed per quandam analogiam nomen pontis merentur viæ Augustæ, per quas olim populus Romanus in Campo Martio discedebat in ovile ad ferenda suffragia, quò pertinent locutiones apud Ciceronem, *per pontem suffragia ferre: Ante rostra pontem facere: Pontes disturbare: Sexagenarios de ponte dejicere oportere,* *unde*

*unde etiam Sexagenarii depontani dicti :* vid. *Almers. d. loc.* Non etiam 2
pontium usum præbent, ideoq; sub appellatione pontis non nisi impropriè, continentur particulæ illæ cujusdam quasi pontis, quæ in urbe supra flumen ædificantur aut ex ædibus propendent, ut per easdem eatur ad hauriendum aquas, vel in quibus stari queat ad lavandum pannos, *Almers. d. loc. n. 6.* ratione quarum de cœtero eadem jura servantur, quæ jam §. 13. *n.* 1. sunt edocta, *v. Cæpoll. de S. V. P. c.* 70. *n.* 3.

# SECTIO II.

## De Navibus.

### §. Unic.

UBi viæ publicæ fluminum interventu rumpuntur, neq; fluminibus 1
pontes superstructi sunt, ibi solent haberi naves vel tabulata navium, quibus peregrinantes, dato aliquo vectigali, transvehuntur, *arg. l. ult. ff. de S. R. P.* Sed hæ naves, quibus pontium usus & finis 2
præstatur, & quæ vicem, quandoq; etiam nomen, pontium subeunt, meritò eodem jure censentur, quo ipsimet pontes, *v. Almers. man jur. voc. Pons.* §. 1. *n.* 3. *add. Sect. præced. per tot.* Ad alium verò locum 3
inferiùs referendæ sunt naves, quæ privatum vehiculorum, seu eundem in aquis, quem vehicula in terris præbent usum.

# SECTIO III.

## De Portis.

### §. I.

VIas publicas etiam rumpunt urbes, *l. ult. ff. verb. civitate tenus.* 1
*ff. de serv. rust. præd.* Cùm verò publicè intersit, eorum habere 2
notitiam, qui urbem in- vel egrediuntur, quò mali repelli aut detineri, boni admitti vel retineri queant, indeq; oporteat urbem munimine & muris undequaq; cingi ac vallari, necessitate quâdam factum est, ut, prohibito saltem indifferenti in- & egressu, subveniendum esset tam peregrinantibus, quàm ipsis incolis, relinquendo urbem ad vias publicas apertam, eamq; ibi custodiendo munimine duntaxat

temporario, quod pro ratione temporis & aliarum circumstantiarum possit claudi vel aperiri, quale genus muniminis, plerumq; è ligno
3 constans, porta appellari consuevit. Ad hanc necessum est constituere custodes, qui non solùm in- & egredientium personas, conditionem & statum explorent, sed quoq; in tectis portarum ad hostis adventum prospicientes, portam pro exigentia rei occludant vel aperiant, *Judic. c.9. v 35. & seq. II.Sam. c.18. v.24. c.2. x. de immunit. eccles. Theodoric. disput. polit. de munition. & propugnac. membr. ult. q. 15. ubi etiam*
4 *docet, quomodo portæ extruendæ sint.* Neq; nova aut hodie, sed jam olim excogitata fuit hæc portarum cura, *d. text. biblic.* & tunc quoq;, quando ædificati erant muri & portæ urbis Jerusalem, *Nehem. c.3* constituti sunt custodes portarum ac murorum, *Nehem. c. 4. v.9. c.7. pr. & v.45. c.11. v.19. c.12. v.25.* qui hostes diu noctuq; observarent, *d. c.4.* qui itidem noctu portas clauderent, *d. c.7. v.3.* nec non diebus Sabbathi, ne occasio foret laboribus & mercaturis incumbere, cultumq; interim negligere divinum & sanctificationem Sabbathi, *Nehem. c.13.*
5 *v 19. & seq.* Unde sanè portarum jure indignæ videntur civitates quædam hodie, publicarum nundinarum institutione vel tolerantiâ diem Sabbathi profanantes, eoq; ipso, satis indiscretè contra portarum legem, Deum urbe ejicientes, diabolum in urbem admittentes; in quas ergò manum mitte, quisquis es ipsarum Nehemias! Publicanus, cœtera peccator, demonstrat suo exemplo, dum templum ingreditur, *Luc. c.18. v.10.* non sic fuisse Hierosolymæ: ceu qui aliàs, vectigalis non perdendi causâ forum potiùs, quàm templum, frequentâsset.

## §. II.

1 TAntoperè portarum habita cura fuit, ut & severiùs prohibitum, ne quis aliâ urbis parte, quàm per portas intraret vel egrederetur: ne etiam portas clausas transcenderet. Unde fraudulentum plerumque, hostile & abominandum habetur, si quis aliâ viâ, quàm per portas, urbem ingrediatur, ideoq; pœna in transgressorem statuitur gravissima, & portæ, quòd peculiari sanctione ab injuria & violentia hominum defendantur, vocantur sanctæ, §.10. *Instit. l.1. pr. l.8. l.9. §.3. l.ult. ff. de R. D. l.3. §.17. ff. de re militar. Hahn. ad Wes. π. de R D.*
2 *n.1 verb. Sanctæ.* Videri quidem potest, portas haberi sanctas, quia olim portarum & murorum urbis Jerusalem solennis fuerit consecra-

tio & dedicatio, *Nehem. c.3. v.1. & c.12. v.27.* sed distinguendum 3
inter consecrationem & dedicationem propriam seu veram, & anomalam. Non illa, quæ fit per dedicationem ad cultum divinum, perq; collationem & communicationem benedictionis divinæ ad illum sacrum usum, *v. Class.10. Sect.2. §.12.* sed hæc anomala fuit adhibita in portis & muris urbis Jerusalem, consistens tantummodò in pia lætitia, solenni gaudio, gratiarum actione & laudibus Dei, propter opus toti civitati utile perfectum, & acceptam in eâ perfectione divinam gratiam, *v. Nehem. d.c.12.v.27. & seq usq; ad vers.43. inclusivè.* Quem- 4
admodum verò propriæ consecrationis solennitates posteà, laudabilis memoriæ causâ, per singulos annos ritè celebrare consueverunt, quas celebrationes encœnia vocant, *c.16. & 17. de consecrat. dist.1.* ita idem contigit in consecratione anomalâ, ut encœnia quoq; seu festa anniversaria urbium conditarum celebrarentur, eaq; etiam de civitatibus prædicarentur, *Bodin in orig. Constantinopol. Besold. thes. pr. voc.* Kirchweyhe. Tandem adeò vulgare & notum fecit usus latinè loquentium nomen *encœniorum*, ut, qui novam indueret vestem, encœniare diceretur, *v. Dartis comment. in Decret. part 3. de consecrat. dist.1. p.432. col.1.*

## §. III.

IN eos qui legem portarum transgressi sunt, *vid. § præced.2. n.1. hîc,* 1
decernitur pœna extraordinaria, quæ quandoq; ad mortem potest 2
extendi. Etiamsi enim sint, qui putant, pœnam capitalem ubiq; esse imponendam iis, qui portas aut muros urbium hostili animo transcenderunt, sive urbes essent municipales sive ipsum urbium caput, *Roma:* eò quod ratio legis sub generalitate suâ includat etiam alias urbes præter Romam, ad quas omnes commodâ applicatione pertineat effatum, quòd fraudulentum, hostile & abominandum sit aliâ viâ quàm per portas urbem in- vel egredi, *l.8. §.ult. ff. de R.D. l.12. C. de religios. Hænon. lib.1. disp. Jurid.4. controvers.5. & lib.2. disp.10. §.1. lit.p. Hahn. ad Wesenbec. de R. D. n.1. verb. Sancta. Malcomes. ad Wesenbec. de R. D. n.2. verb. quia pœna capitis.* tamen rectius sentire 3
videntur alii, qui pœnam capitis ad urbem Romam restringunt, statuendo mitiorem aliquam arbitrariam contra eos, qui portas, murosve aliarum urbium & municipiorum transcendissent, *v. Vultej. ad § Sancta.*

*cta. Inst. de R.D n.* 2. non quidem ex hac ratione, quia in d. l. ult. ff. de R. D. dicatur, civibus *Romanis* aliâ viâ, quàm per portas egredi non licere, cùm *cives Romani* non soli esse censeantur, qui ipsam Romam incolunt, verùm omnes omninò qui sunt in orbe Romano, *l* 17. *ff. de stat. hom. l.*239. §.2 *ff. de V.S* neq; etiam ideò, quòd provocetur ad exemplum Remi, fratris Romuli, qui quòd murum transcendere voluisset, esset occisus: Etenim verisimile est, id exempli non restringendi, sed explicandi gratiâ fuisse appositum, sicut plerumq; exempla explicare, non restringere solent, *Hænon. d. loc. Carpzov. pract. crim. part.*1. *quæst.*40. *n.* 20. *& seq.* si modò non hoc exemplum haud sit per omnia adæquatum, neq; benè hîc adjectum, eò quòd Remus, si eam mortem subiit, saltem non pœnam mortis sustinuit, ceu quem ferunt à Præfecto murorum retro in caput percussum, eôq; vulnere defunctum, cùm indignabundus factam fossam transiliret, ut argueret angustias congesti valli, ac tenuitatem munitionis, *v Micræl. Synt. hist.*
6 *lib.* 2. *Sect.* 1. *quæst.* 4 Potiùs causa posterioris sententiæ unicè firmanda in ipsa supradictâ contrariæ sententiæ ratione generali de ho-
7 stilitate depromptâ, saltem rectè intellectâ. Equidem vera & adæquata ratio, cur portæ & muri urbium specialibus & certis sanctionibus ab omni violatione sint munita, *v. Franzk. ad* §. *Sancta. Instit. de R.D.* consistit in securitate & salute publica conservandâ publicoq;
8 depellendo & avertendo periculo. Quo majus ergò periculum potuit Reipublicæ ex violatione securitatis publicæ accidere, eò severio-
9 ri pœnâ eadem fuit coërcenda. Et quamvis nec hoc sensu videatur aliqua urbis Romæ ab aliis urbibus esse differentia, eò quòd olim municipia iisdem, quibus ipsa Roma, juribus fruerentur, quædam quidem absolutè & in supremo gradu, ut quoq; jus suffragii obtinerent & ad honores admitterentur; alia in gradu remissiori, absq; jure suffragii, quoad saltem jura commerciorum, connubiorum, successionum, & ut munera subirent, *Struv. Synt. Civ Ex.*50. *th* 46. velut etiam posteà Imperatoris Antonini indulgentiâ municipibus jura civitatis Romanæ quoad commercia, connubia, & successiones concessa sunt,
10 *d. l.*17. *de stat. hom. Struv. d. Exerc.*50. *th* 47. tamen ex hoc ipso apparet, nihilominus urbi Romæ præcipuam autoritatem, splendorem, decus, potestatem, jus suffragii, atq; sic omne id remansisse, in quo Ro-
11 manæ Reipublicæ securitas præcipuè erat sita: indeq; rationem memora-

moratæ ſanctionis eſſe quidem in & per ſe generalem, ad quaslibet urbes adæquatam, ſed non in eodem numero ſeu gradu applicabilem: neq; tantoperè hoſtile & abominandum, utut in & per ſe tale ſit, aliarum urbium & municipiorum portas vel muros violâſſe, quàm ipſius Romæ: Conſequenter ex ipsâ contrariæ opinionis ratione rectè ex- 12
plicatâ ſanctionem de pœna capitis præprimis pertinere ad urbem Romam, atq; ſic pœnam illorum, qui portas tranſcendunt aut violant, vel muros, jure Romano eſſe arbitrariam, quæ nonnunquam quidem ad mortem veniat exaſperanda, ſed non ubivis præcisè ſit mortis: ſimili ferè modo, ac etiam contra illos, qui aggeres fluminum rumpunt, 13
eoq; ſecuritati Reipublicæ nocent, pro modo & magnitudine periculi, toti Reipublicæ metuendi, ſtatuitur pœna flammæ, *l. un. C. de Nil. agger. non rump.* at non præcisè ſemper & indiſtinctè, quippe quandoq; ſufficiente aliquâ extraordinariâ arbitrariâ pœnâ, ſi eo crimine non adeò læſa eſſet publica ſecuritas, *l. 10. ff. de extraord. crimin.* Huic ex- 14
plicationi inſuper ſuccurrit hodierna praxis, quando ii capite plectuntur, qui portas murosve Civitatum Imperialium, ubi Imperii ſecreta aſſervantur, item propugnaculorum, munitarum arcium, vel caſtrorum Principis, præſertim tempore belli, tranſcendunt: ſicut quoq; ad eandem pœnam ſolet deveniri, ubi doloſi & hoſtilis animi enormitas eam flagitaret: E contra ſaltem arbitraria pœna pecuniaria, carceris, relegationis &c. decerni conſuevit in aliarum urbium violatores, atq; in caſibus, ubi ob tempora pacis vel ex aliis circumſtantiis non deprehenditur aliqua doli & hoſtilis animi enormitas, *Schulz. Synopſ. Inſt. lib. 2. tit. 1. lit. g. de R.D. fol. 76. Melon. theſ. jur. feud. civ. & crim. tit. 49. n. 197. Hahn. d. loc. Theodoric. crim. c. 3. aph. 6. lit. b. n. 6. & ſeq. Klock. tom. 3. conſil. 149. n. 67.* Etiamſi verò quidam opinentur, ta- 15
lem mitiorem, arbitrariam pœnam invenire quoq; locum, ſi quis urbis, quæ muri cingulo eſſet deſtituta, valla lignea, Palliſaden / tranſcendiſſet aut violaſſet, *Theodoric. d. loc. n. 8. & 9.* tamen id vix procedet, ubi valla lignea eſſent circum fortalitium, arcem, caſtrum Principis &c. quippe diſtinctione criminis & pœnæ haud quærendâ ex materia munimenti, ſed ex ſtatu, ſalute & ſecuritate Reipublicæ. Et o- 16
biter hîc notari velim, tam vallorum lignèorum, quàm murorum urbis lapideorum cauſam eſſe publicam, adeoq; etiam fas Magiſtratui, ſicut pro muris & foſſatis firmiùs reformandis accipere & annexare privatorum

torum domos ac hortos propinquos, ita pro muniendis urbibus aut castris ex vicinis nemoribus scindere arbores, aut de domibus capere ligna, ex quibus pali seu palinæ conficiantur, refuso tamen dominis lignorum ex publico pretio, *v. appendic. Petr. Jacob. ad Petr. de Ferrar. Papiens. prax. aur. rubric. 29. n. 9. & 10. add. h. Class. XI. Sect. 1. §. 9.*

## §. IV.

1 QUemadmodum hostile & abominandum plerumq; habetur, quando quis aliâ viâ urbem ingreditur, quàm per portas, ita præsumptio & pœna cessat, si appareret, quempiam tale quid fecisse in casu pietatis, necessitatis, vel evidentis utilitatis, ac sic ex bonâ intentione, v. gr. si peregrinus, ingruentibus hostibus, murum aut portam ascendendo, urbem defendisset, ac fortiter se gessisset, qui potius laudandus foret & præmio afficiendus, *v. Hahn. ad W. π. de legib 4. verb.*
2 ἐπὶ τὸ πλεῖστον: *Hænon. d. lib. 2. disp. 10. § 1. lit. q.* Nullam verò laudem, at saltem à pœna violationis portarum aut murorum excusationem meretur, qui carceris metu per urbium muros vel portas elapsus fugâ quæsivit salutem, *v. Pfeil. consil.* 150.

## §. V.

1 EX eo quòd saltem per portam ingredi urbem liceat, illaq; quasi sit quæ in urbem inducat, argumentum solidè deducitur, ut is, qui portæ dominus & possessor est, etiam urbem videatur possidere, aut mi-
2 nimùm aliquod jus, v. gr. aperturæ, in eâ habere, ut & ideò sæpius porta ponatur pro urbe, *Genes. c. 22. v. 17. Judic. c. 5. v. 8.* & si quæ urbs
3 victoriæ vel pacificationis jure extradenda sit, traditione portæ, ejusq; clavium, possessio urbis acquiratur, *arg. § 45. Inst. de R. D. l. 9. §. 6. ff. de a. r. d. l. 1. §. pen. ff. de acquir. possess. l. 74. ff. de contrah. empt.* quem-
4 admodum, quando Sebna, thesaurarius Regis Davidis, ab officio pulsus, ejusq; in locum Eliakim collocandus esset, ea officii collocatio fiebat clavium ad domum Regis Davidis traditione, quasi eo ipso Regia
5 domus administranda esset data, *v. Jesa. c. 22. v. 22.* Cœterùm de jure aperturæ consulendi, Sprenger. *in lucern. p.* 353. Fritsch *tr. de jur.*
6 *apertur.* Struv. *Synt. feud. c. 4. aph. ult.* hîc saltem quæstione interjectâ, an jus aperturæ dependeat quoq; seu competat ex jure advocatiæ, ut clientes teneantur Patrono ad se venienti claves urbium & munimento-

mentorum suorum, saltem honoris causâ, statim eas recepturi, offerre, vel portas aperire? Respondetur, ex ipsa clientela ejusq; natura tale jus neutiquam deduci, sed Patrono demum ex aliâ causâ, e.gr. conventione, consuetudine, præscriptione, competere: & ergò rem decidendam ex conventionum legibus aut moribus, *Bæckel. de jur. protect. clientelar. p.4. c.4. n.*11. ubi *n.*12. subjungit: Comites de Wertheim 7
sibi, tanquam Protectoribus & Advocatis, vindicare oblationem clavium vacante Abbatiâ in monasterio Grumbach, cum possessione vel quasi custodiendi monasterium, item claves, & quicquid prætereà ad defunctum Abbatem pertinuit, donec Conventualium unanimi consensu novus Abbas fuerit electus.

## §. VI.

SUnt præterea urbium portæ privato hominum commercio & usu 1
exemptæ, atq; hoc quoq; sensu quodammodò inter res sanctas, §.10. *Inst. & l.*1. *pr. ff. de* R.D. ut proinde in iis nil liceat facere, ædi- 2
ficare, superponere, conjungere, neq; eas reficere, vel habitare absq; permissu superiorum, *l.*2. *&* 3. *ff. ne quid in loc. sacr. l.*9.§.4. *ff. de* R.D. propter incendia fortuita, aliumve metum, aut aliud quodvis impedimentum usus rerum publicarum. Nulla etenim omninò opera mœ- 3
nibus vel publicis operibus licet sociare, ex quibus vel incendium vel insidias reformidet vicinitas aut tota civitas, vel angustentur spatia platearum, vel minuatur porticibus latitudo, adeò ut potius talia facta oporteat dirui ac prosterni. *l.*14. *C. de operib. public.* hoc quidem po- 4
sterius, si talia nemine prohibente facta opera ( quippe facienda, ne fiant, rectè prohibentur, utut nihil noceant ) publico usui forent impedimento, aut contra prohibitionem, quantumvis de cœtero nil quicquam noceant, afficta: Secus enim eadem haud demoliri, ne urbs de- 5
formetur, sed vectigal seu solarium iis imponi foret convenientius, *l.*2. §.17. *&* 18. *l. ult. ff. ne quid in loc. publ. vel itin. Klock. relat. Camer.* 65. *num.* 89.

## §. VII.

COncessio & permissio Superiorum, de qua §. præced. actum, et- 1
iam tunc, quando cum incommodo & damno alterius expressè foret facta, nihilominus intelligenda & explicanda est absq; magno & sensibili damno, *l.*2. §.10. *&* 16. *ff. ne quid in loc. public. vel itin.* ac

2 hodie, ut impetretur, tunc demum videtur necessum, si non sit alia vicinorum seu concivium consuetudo, quâ stante uni non foret denegandum, quod aliis tacito assensu fuit permissum, *Theodoric. crim. c. 3. aph. 6. lit. b. n. 4.* nimirum si & hi, quòd portis vel mœnibus superaedificassent, innixi fuerint antea existenti consuetudini: aliàs enim, si nullo jure fecissent, & saltem præscriptio supervenisset, *v. Klock. relat. Cameral. 65. n. 89.* eorum possessio & jus præscriptione quæsitum
3 haud posset proficere aliis. Quod autem, nullâ hanc in rem existente consuetudine, eam concessionem etiam facere jus habeat communitas, *v. Theodoric. d. loc.* præterquam de civitatibus Imperialibus, *Klock. d. loc.* dicere non ausim, neq; id evincere valet, l. 12. C. de operib. public. in quâ (1) nihil ultra disponitur, quàm quòd curare debeant Officiales Principis, ut ubi nulla mœnia sunt, ibi communitatum impendiis fiant, vel reficiantur firmiùs, si quæ collapsa essent; neutiquam verò, ut in iis ponatur opus, quod publico officeret usui. (2) refectio & ædificatio potius procedit ad expressum & speciale Principis mandatum, dum Provinciarum Rectores s. Officiales *literis moneri* speciatim jubentur, atq; sic non agunt secundum officium suum ordinarium. (3) Etiamsi ordinario ipsorum officio talia essent commissa, tamen agerent nomine Principis, ut non videatur opus fieri
4 absq; Principis consensu, qui eo ipso potiùs se exserit. Sanè Principis propter publicam utilitatem & securitatem maximè interest, ne portis & muris cùm aliarum urbium, quùm præcipuè fortalitiorum, jungantur opera, quæ commodam defensionem quoquo modo impediunt: ut potiùs etiam tunc, quando alicubi foret alia consuetudo, eam restrictivè explicandam esse dixerim, quousq; saltem civium jus & commoditas versatur.

## §. VIII.

1 PORtarum jure censentur valla, aggeres, & pontes propugnaculorum, de quibus vertitur quæstio, utrum è ligno fieri expediat? *vid. Theodoric. tr. de munition. & propugnac. membr. 2. q. 1. & 4. membr. ult.*
2 *quæst. 4. & 15. add. h. Class. XI. Sect. 1. §. 10. n. 2.* Non absimiles quoque urbium portis in pagis sunt postelli, die Dorff-Schläge/ Schlag-Bäume/ in quorum violatores itidem arbitraria obtinet pœna, *Melon. thes. jur. feud. civ. & crim. tit. 49. n. 197. verb.* der Städt und Flecken. *Gail. part. 1. consil. 7. n. 8.*

SECTIO

# SECTIO IV.

## De postellis jurisdictionalibus.

§. I.

POstelli lignei in viis publicis & alibi erigi consueverunt ad significandum aliquod jus Regale, itemq; ad denotandam jurisdictionem; vel etiam ad negandum talia superioritatis jura, si alius ea prætendat, unde postellorum positio refertur ad actus jurisdictionales, *Rosbach. process. judiciar. tit. 2. n. 57.* & videtur is, qui postellos ponit, habere animum aliquid jurisdictionis ibi prætendendi, aut certè alteri prætensionem negandi. Horum postellorum quidam ex sua peculiari externa forma & figura facilè cognoscuntur quid indigitent, veluti illa olim pro significandis limitibus jurisdictionis s. territorii poni solita lignea crux, *v. Class. 10. Sect. 4. §. 1. n. 2.* item patibula, rotæ &c. Alii notantur aliquo signo, & nonnunquam in lamellâ ad supremitatem postelli affixa apponuntur insignia ejus, cujus jura indicanda sunt, cum scriptura vel pictura significante: velut in postello, quo jus venandi, aucupandi & piscandi significandum est, cujusq; positio spectat ad jurisdictionem forestalem, *v. Knipschild. de obligat. dom & vasall. p. 2. quæst. 1. n. 153. & de jurib. ac privileg. Civitat. Imper. lib. 2 c. 7. n. 66.* depingi solent feræ, volucres, pisces, cancri &c. subnexâ picturæ scripturâ, hüte dich vor Schaden / & suprà picturam nomine illius, ad quem Regale spectat, saltem initialibus literis posito. Similiter postellus, quo proponere volumus jus vectigalium, plerumq; habet nomen & insigne domini vectigalium, cum scriptura: Allhier gibt man Zoll / vel Gib den Zoll / vel Fürstl. N. N. Zoll ꝛc. Observare quoq; licet in vico ad Electorem spectante Moguntinum, cui nomen est Ober-Erlebach, postellum in summitate, instar gazophylacii, excavatum, ferroq; & serâ occlusum pro colligendis portorii vectigalibus. Add. de hujusmodi inscriptionibus & signaculis infrà part. 2. Class. 6. Sect. 4. § 17. & seq. usq; ad §. 25. inclusivè.

Margin numbers: 1 (line 1), 2 (line 6), 3 (line 8), 4 (line 12), 5 (line 14), 6 (line 20), 7 (line 26).

§. II.

ETiamsi furcæ, patibula, aliave suppliciorum instrumenta, secundum Saxonum consuetudines in finibus territorii taliter sint eri- 1

 genda,

genda, ne obumbrent vicinum territorium, atq; ut homines, quando executio fit justitiæ, in territorio exequentis circumcirca queant stare, *v. Oetting. de jur. limit. lib. I. c. 20. n. 10. & seq. Knipschild. de jur. Civit.*
2 *Imper. lib. 2. c. 6. n. 87.* id tamen juris, præcipuè ex posteriori ratione videtur tantummodò spectare ad instrumenta suppliciorum, neq; ex
3 solâ projectæ umbræ causâ ad quoslibet postellos pertinere: cùm & furcæ ac patibula, si à vicinis finibus distent per viginti quatuor ulnas, neq; vicinus aliud, quàm umbræ projectionis, sentiat incommodum, haud censeantur contra jus & consuetudinem erecta, *Besold. thes. pract. voc.* Galg. *Theodoric. crim. c. 4. aph. 3. n. 58. & 59. cujus tamen reliquam*
4 *ibi de via publica doctrinam non probaverim.* Licitè itaq; fieri potest, ut postellus, quo jura venandi, piscandi, conducendi, vectigalium &c. significari volumus, ponatur prope confinium diversorum territorio-
5 rum s. regionum. Quò verò sciant peregrinantes, cujus domini jura Regalia indicentur, oportet non solùm faciem postelli, seu latus quod habet insignia & scripturam, convertere ad istud territorium, cujus jura proponuntur, sed & quandoq;, præsertim in causa vectigalium, jungi consuevit lignea ferreave manus, quâ in specie locus, ubi vectigal solvendum, demonstretur certiùs: maximè ubi situs territoriorum ac loci vectigalis, utrumq; conjunctim efflagitat, ut scilicet postelli facies ad territorium sola, manus verò etiam sola ad locum dependendi vectigalis dirigenda sit.

## §. III.

1 SI quis postellum jurisdictionalem erigit in loco ubi jus non habet, aut in scriptura vel pictura debito plus prætendit, licitè is, cujus possidentis interest, in continenti, aut saltem intra modicum tempus, protestatur, ac vi quoq; armatâ vel postellum concidit, vel pro evitandâ constitutione pignorationis ita evellit, ut integer postellus absq; confractione in territorio ejus qui illum erexit, reponatur. Porrò
2 etiam pro tuendâ possessione permissum, eam scripturam picturamve significantem totam aut pro parte delere, vel lamellam eximere, aut partem abscindere aut saltem quoad id, quod sui interest, incurvare, atq; sic facto contrario jura sua turbata vindicare, *arg. l. 2. C. ut nem. priv. tit. præd. su. vel alien. impon. l. 1. C. ut nem. lic. sin. jud. autor. sign. reb. imp. alien. l. 22. §. 2. ff. quod vi aut clam. l. 3. §. 9. l. 17. ff. de vi & vi arm.*

*arm.c.12.χ.de restit.spoliat.* Ordnung des Land-Friedens zu Wormbs *de anno* 1521. *tit.* Die pœn aller Fried-Brecher. in f. verb. zu frischer That/ oder wann er seine Freund und Helffer haben mag. *Gail. de pac. public. lib.1.c.16. Bocer. tr. de bell. lib.2.c.9.n.3.& seq. Besold. part.1.consil.15.n.2.&seq.it.n.42. Klock.tom.3.consil.149.n.332.333.335. Struv.de vindict.priv.c 6.aph.7.n.7.* unde Princeps Hassiæ, lineæ Darmstatinæ, cui per Wetteraviam & aliena quoq; territoria, ex antiquo competit jus conducendi, *v. Reinking. de regim. secul. lib.1. Class.5. cap.4. num.235.&236. Georg.Theod. Dieterich. ad aur.bull.c.1. §.Deinde. & §.præmissas.pag.18. Limnæ.tom.4.jur.public.in addit.ad lib.5.c.8.p.869. & ad aur.bull.c 1.§.1.obs.11. it. §11.obs.11.&12. Orth. de Regal. conduc. jur. c.2. pag.66.&67. add. Oett. de jur. lim. lib.1.c.9.n.24.&25. Struv. S.F. c.6. aph.23.* cum de eo non olim quæstionem movissent Comites Hanoviæ, manu forti concidi curavit postellos, qui ad præcludendum transitum erant positi, libereq; sic transeundo jus suum ejusq; possessionem vindicavit. 3 Eodem ferè tempore, cùm ArchiEpiscopus & Elector Moguntinus in sui territorii finibus, ubi Hassiæ Landgravio jus erat conducendi, multos fieri curâsset postellos cum scripturâ, Chur-Mäyntzisch Zoll und Glait/ sub jure competente aliud turbare sibiq; acquirere bonâ solertiâ conatus; Hassus pro tuendo suo jure fecit incurvari lamellas in postellis, ut obtegerentur saltem verba, und Glait: 4 Dum verò Moguntinus nihilominus in novis lamellis priorem scripturam redintegrabat, totas lamellas eximi jussit Hassus, forsitan quia consultius putaverit totum possidere, & alteri ad partis restitutionem obligatum esse, quàm debitam sibi partem ab alio petere, *arg. l.84. ff. de R.I.* 5 nec verò eâ mente, ceu quam aliam in eo, quòd partem competentem reliquerit intactam, satis commonstrat, quasi Moguntinus abutendo concessâ potestate etiam id jus amiserit, quod aliàs jure possidebat, *arg. l. un. C. de his qui potent. nom. tit. præd. affig. l.4. C. fin.reg c.63. caus. XI. q.3. c.18. χ. de Regular.* 6 qualis justitiæ modus de cætero neq; ipsi Deo videtur displicere, dum justâ ipsius providentiâ & directione plerumq;, qui aviè è alienis rebus inhiant & insidiantur, eam luunt pœnam, ut quærendo aliena, hæc non consequantur, ac insuper propria amittant: 7 Cujus rei exemplum præbet Suantoslaus, magnus Dux Moscoviæ, apud Micræl. *in Synt. hist. lib.3. Sect.6. q.2.*

§.IV. Pro

§. IV.

1 PRo demonstratione licitæ defensionis suorum jurium adhuc aliquot exempla subjungere placet: 2 Tempore, quo tenebam præfecturam Battebergicam, vicinus quidam Præfectus ArchiEpiscopi & Electoris Coloniensis conabatur in via publica, quæ ipsa constituebat confinium territorii Hassiaci & Coloniensis, struere aliquod ex dejectis arboribus opus, facturus etiam valla & postellos, & pro custodia appositurus aliquot centum armatos viros, quò faciliùs à finibus Coloniensibus arceret, & in terram Hassiacam averteret transeuntes milites: Huic conatui ex parte Hassiaca solitis contradictionibus, nec non forti manu fuit occursum, factumq; opus penitus destructum. Pari modo, quando filius Comitis de Wittgestein cum multis, quos secum habuerat, testibus, piscationem in flumine Ederæ ultra fines etiam in territorio Hassiaco exercuisset, non solùm protestatio ab Hassiacis fuit interposita, sed insuper contrario piscationis actu, in eodem flumine extra fines Hassiacos in Comitatum Wittgesteinensem, & ultra etiam illam, quæ Hassiacis Nobilibus de Hazfeld in territorio Wittgesteinensi ex pacto competit, piscationis meram porrecto, eoq; publicè multis præsentibus hominibus exercito, jura Principum Hassiæ vindicata sunt. 4 Conf. etiam ad hanc materiam Besold. *thes. pract. voc.* Salg. *vers. Alioqui pars altera.*

# SECTIO V.

## De ligneis suppliciorum instrumentis.

§. I.

1 AD postellos jurisdictionales referuntur etiam lignea suppliciorum instrumenta, veluti cruces, atq; in harum locum surrogatæ, ab iis tamen diversæ furcæ, seu patibula, item rotæ &c. *v. Obrecht. de jurisdict. & imper. c. 7. n. 5. Kipping. instit. polit. lib. 2. c. 7.* quorum 2 instrumentorum erectionem curandam habet is, qui jurisdictione potitur criminali, quatenus eam tam executionem quàm cognitionem complectitur, sive de cœtero penes illum sint Regalia sive non: Eaq; 3 necessitas eidem incumbit propter publicam privatamq; utilitatem, quæ æquè in erectione instrumentorum supplicii, atq; in ipsa criminum

minum punitione obtinetur, cùm iis instrumentis renovetur memoria, ut tam à toto principio, ne delinquant, impii terreantur, quàm qui læsi, damnoq; & injuriâ affecti sunt, sibi habeant solatium, & alii securitatem, *Theodoric. crim. c. 4. aph. 3. n. 60 61. Besold. thes. pract. voc.* Galg. unde quoq; eorum usus est antiquissimus, *Deut. c. 21. v. pen. & ult. Esth. c. 5. v. ult. c. 6. v. 4. c. 7. v. pen. & ult. c. 8. v. 7. c. 9. v. 13. 14. 25. Marc. c. 15. v. 13. 14. 15. 21. 24. 25. 27. 30. 32.* Utrum verò talia instrumenta suppliciorum habeantur infallibilia signa jurisdictionis criminalis, ita ut ex eorum existentia vel defectu ad positionem vel negationem ejus jurisdictionis validum desumatur argumentum, haud ubiq; expeditum est. Posse enim jurisdictionem criminalem haberi ac retineri etiam sine istiusmodi signis, fortè quòd casus aliquem puniendi capitaliter haud contigerit nondum erectis, adeoq; non valere argumentum: *Furcas vel postellum non habet; Ergò jurisdictione criminali caret:* verissimè scribunt Meichsner. *tom. 2 lib. 2. decis. 4. n. 159. pag. 127.* Besold. *thes. pract. voc.* Lehen. *pag. 541. vers. inde criminalis jurisdictio &c.* At si instrumenta suppliciorum quis habeat in suo vel alieno territorio erecta, iisdem semper & ubiq; indigitari jurisdictionem criminalem, eamq; vel omnimodam, quæ etiam merum imperium & executionem contineat, vel saltem in certâ ejus parte, videlicet executione, pro vero mihi persuasum est: Nimirum omnimoda jurisdictio criminalis arguitur, quando ibi locorum tam executionis quàm cognitionis criminum potestas residet penes unum, aut etiam penes plures saltem pro indiviso: Sin verò jurisdictio criminalis inter plures esset divisa, ut unus haberet cognitionem causarum criminalium, alter meram executionem: seu quod secundùm alios eodem recidit, unus jurisdictionem criminalem, alter merum imperium, sicut ejusmodi sejunctiones partium jurisdictionis in Imperio non rarò contingunt, *Leipold. de concurrent. jurisdict. quæst 12. Knichb. de superiorit. territ. c. 1. §. 18. & c. 7. n. 58. Limnæ. de jur. public. lib. 4. c. 8. n. 188. Schüz. Colleg. jur. public. vol. 2. Ex. XI. th. 3. lit. C. vers. aut verò unus tantùm habet.* tunc nihilominus istiusmodi signa probant jurisdictionem criminalem in ea parte, quæ circa executionem occupata est, ut saltem in oppositione seu relatione ad hanc queat videri, quasi propter furcas aliave suppliciorum instrumenta non dicatur quis præcisè habere jurisdictionem criminalem, *Besold. thes. pract. d. loc.*

*loc.* cujus aliàs firmum argumentum ea signa omninò præbent, *vid. Gothofr. ad l.9. §. pen. ff. de R.D. Rosbach. process. judiciar. tit. 2. n. 57. Mascard. de probat. conclus. 947. n. 10. 11. Besold. p 1. consil. 3. c. 1. n. 10. & 11. part. 6. consil. 270. n. 23. & 24. Knipschild. de jur. Civit. Imper.*
10 *lib. 2. c. 6. n. 85. & seq. add. Sect. præced 4. hic.* §. 2. utut quoad furcas
11 numellarum, Stock- und Halß-Eisen/ controvertant Doctores, num eæ præcisè criminalem, & non aliquando bassam jurisdictionem significent, *v. Mynsing. decad. 2. Respons. 16. n. 30. Gylman. Symph. supplic. Cam. tom. 2. part. 3. tit. 10. vot. 2. n. 25. pag. 236. Manz. decis. Palat.*
12 *quæst. 88. & 94.* ubi plura quoq; recenset lignea suppliciorum instrumenta, veluti cippum s. instrumentum ligneum bipatens, ex trabibus confectum, in quo sontium manus & pedes includuntur, quod ipsum tamen quandoq; saltem præstat usum arctiùs custodiendi captivi: item manicas ligneas, quibus adulteri aliiq; ante templa stant inclusi, Geigen: numellas versatiles Trillen. *add. Wehner. pr. obs. voc.* Zent. *vers.*
13 *Ad probandum autem merum imperium.* Sanè quemadmodum ignis & aquæ interdictio, in pœnam quandoq; subditorum refractariorum aut rebellantium decerni solita, non rarò ex bassa jurisdictione procedit, ita quoq; ligneus palus præ foribus illius, cui dominus aquâ & igne vult interdictum, in ejus rei signum fixus, non ubiq; superioris jurisdictionis
14 præbet argumentum. *Manz. decis. Palatin. quæst. 19. n. 22.* Eoq; etiam referenda lapidea columna, pro tenore latæ in civem Francofurtensem rebellatorem, Vincentium Fettmilch, sententiæ in anno 1614. erecta in area dirutæ domus cum scriptura significante, & ut foret indicio, locum esse indignum, in quo unquam per reædificationem sit ignis aquæq; usus, eò quòd iste rebellator plurium concivium seditionibus facem accenderat, ideoq; dignus visus esset, qui præ aliis correis ultra amissionem vitæ etiam omnem sui bonam memoriam perderet. Verba sententiæ die 28. Febr. 1614. publicatæ ac ad executionem perductæ in passu concernente sunt: Dergestalt/ daß er dem Nach-Richter an die Hand zu geben/ durch das unvernünfftige Viehe auff die Richt-Statt geschleppet/ und daselbsten die zween förderste Finger an der rechten Hand ihm auff einem Stock abgeschlagen/ forters er mit dem Schwerdt vom Leben zum Tod gerichtet/ der Cörper geviertheilet/ und die Stücke auff vier gemeine Strassen auffgehenckt/ der Kopff aber auff eine eiserne Stange in die Höhe auff dem Brücke-

Thurn

Thurn auffgerichtet / ferner dessen Behausung / als confiscirt / in „
Grund niedergerissen / und der Platz ewiglich öd und wüst unge- „
bauet liegen bleiben / darauff eine steinerne Seule / mit inscription „
seiner Mißhandlung und verwürckten Straffen zu immerwäh- „
render Gedächtnüß gesetzt / und sonsten andere seine Güter ꝛc. „

## §. II.

EXecutores pœnarum levi maculâ, saltem opinione hominum, *arg.* 1
*c.28.29.30.31.32.37.38. & seq. it.* 41. *caus.* 23. *quæst.* 5. videntur notari, eò quòd carnifices sordidum vitæ genus, non solùm pro- 2
pter excoriationem demortuorum pecorum, sed & hominum ob crimina damnatorum horrendam carnificationem exerceant, *Struv. S.C.Ex.7.th.*20. atq; olim cives non fuerint, sed censoriæ leges ipsos tam urbis domicilio, quàm foro, carere voluerint, *Jan. Gulielmi de Magistrat. pop. Rom.* § 30. *in f.* Hinc omnes horruerunt quicquam 3
perficere vel ædificare, quod ad maleficorum carnificationem quoquo modo tendit, ne hoc ipso carnificem æmulari ac in eandem cadere maculam videantur: Nemo patibulum aut construere voluit aut in altum porrigere! unde variæ locorum evenerunt consuetudines, ut ali- 4
cubi hoc oneris incumbat sordidioris aut fraudulentioris vitæ hominibus, veluti textoribus, molitoribus, sanè non absq; iniquissima macula, utut saltem opinata. Magis ferenda est consuetudo, quâ quidem 5
lignatoribus, ceu qui lignandi artem profitentur, & optimo jure ad quasvis res pro mercede lignandas compelluntur, *arg. l. un. § fin. verb. nec repellere potest. ff. furt. advers. naut. ibiq; Gothofr.* impositum est onus extruendi & erigendi patibula, at non sine superstitiosa evitandæ maculæ cautelâ, dum Magistratus s. Judex ligna prius manu tangit, aut gladio ferit, vel dum omnes illius districtus lignatores conjunctâ manu obligantur operari, qui mos vel in hoc satis iniquus est, quod maximos requirat sumptus, nonnunquam ab ipso accusatore, contra omnem æquitatem, dependendos. Omnis igitur ea consuetudo jure Carolino fuit sublata, ac statutum, ut ex cunctis illius circuli lignatoribus, ad locum judicii à Magistratu sub pœna convocandis, sufficiens duntaxat & necessarius eligatur numerus, quibus electis incumbat pro convenienti mercede, à domino jurisdictionis solvendâ, patibulum ædificare & erigere, salvo & illæso omninò honore, ac pœna in eos, qui

tale quid in contumeliam objecerint, imò & in eum constitutâ, qui injuriantem defendit vel absolvit: ut sic alio justiori modo nunc opinata macula suppressa sit, *v. Ord. Crim. artic.* 215. 216. & 217.

## §. III.

1 CRucis pœnam jam olim à Constantino ex veneratione signi salutis nostræ esse sublatam, tradit Obrecht. *de jurisdict. & Imp. c.* 7. *n.* 5. item Bocer. *de jurisdict. c.* 5. *n.* 21. Stamm *de servit. personal.*
2 *lib.* 1. *tit.* 3. *cap.* 1. *n.* 8. Quinam autem furcæ seu patibuli pœnam & ob quæ crimina patiantur, *vid Bocer. d. c.* 5. *n.* 22. *Melon. thes. jur. feud. civ. & crim. tit.* 49. *n.* 201. *Hahn. ad Wes π. de furt. n. XI. verb. Et qui in officio. in fin. item n.* 15. *per tot. Struv. S. C. Ex.* 48. *th.* 21.
3 22. 23. Quorumq; nomina patibulo affigantur & inscribantur. *Bechmann. exot. ad A. B. Ex.* 10. *n* 9. Schwedisch Kriegs-Recht / *artic* 63.
4 item qui rotæ pœnam subeant, *Melon. d. tit.* 49 *n.* 83. 195. *Struv. S. C. Ex.* 49. *th.* 56. 58. & 79. *add. supr. Class.* 10. *Sect.* 2. §. 11. *n.* 1. & 2.
5 Qui itidem pali ignominiosi, in quo publicè exponuntur, *Melon. d. tit. n.* 201. *per tot. Hahn. ad Wes. d. n.* 15. *verb. non etiam in furtis plu-*
6 *ribus modicis. ibi, secundum sed parvum.* Et deniq; qui illius lignei pali, quo transfossus terræ affigitur *Ordin. Crim. art.* 131. *Melon. d. tit.* 49. *n.* 98. *Knipschild. de jurib. & privileg. Civitat. Imperial. lib.* 2.
7 *c.* 6. *n.* 49. 50. Num quoq; cadavera suspensorum aut eorum, qui rotæ sunt impositi, tolli & sepeliri, saltem ad cœmiterii ostium, conveniat, nec rectè eadem aëri exponantur, *Genes. c.* 4. *v.* 19. *Deut. c.* 21. *v. ult. Jos. c.* 8. *v.* 29. *c.* 10. *v.* 26. & 27. *l* 11. *C. de religios. Pfeil consil.* 154. *Hahn. ad Wes. de cadav. punit. Struv. Synt. Civ Ex.* 15. *th.* 82.
8 *Ex.* 49. *th. ult. Naurаht. tr. de vit. & mort. hom. theor.* 66. & 67. siquidem hæc omnia latius tangere non est mei instituti.

## §. IV.

1 POrrò suppliciorum instrumentis accensentur virgæ & fustes seu baculi. Olim pœna flagellationis erat servilis, neq; liberi homines flagellabantur, nisi fortè pater in filium, præceptor in discipulum &c. domesticâ vel scholasticâ uteretur disciplinâ, *l.* 10. *ff. de pœn. l.* 4. §. 1. *ff. de incend. l. ult. ff. de injur. l.* 17. §. 4. *eod. l.* 3. & 4. *C. de patr. pot. l. un. C. de emend. propinq. l.* 17. *pr. ff. de furt. l.* 3. §. 1. *ff. quod*

*met.*

*met. caus l. 5. §. ult. l. 6. ff. ad L. Aquil.* Cùm enim apud Romanos ea 2
inter alias quoq; esset debitorum miseria, ut creditoribus addicerentur, multa tunc ignominiosa & miseranda, pluresq; servili more in tergo plagas patientes, huic miseriæ subvenêre leges Porcia & Sempronia, liberum corpus Romani civis virgis aliisve verberibus cædi vetantes, *Calvin. lexic. jur. voc. Virgatores. Coras. lib. 3. Miscell. c. 18. n. 12.*
Et quamvis ferendæ legis Porciæ & Semproniæ causa forsitan etiam 3
fuerit in eâ veterum crudelitate, quâ nudorum cervice furcæ insertâ, corpus cædebatur ad necem, quæ proinde eatenus mitigata, ut damnato saltem exilium absq; cædibus permitteretur, *v. Lips. in descriptione L. Porciæ & Semproniæ.* tamen hoc certum est, apud Romanos, ratio- 4
ne pœnarum irrogandarum, discrimen fuisse habitum inter statum servilem & liberum, ita ut, si de cœtero paria fuissent utrorumq; delicta, semper durior pœna tenuerit servos quàm liberos homines, ac ubi hi fustibus, illi flagellis, plus doloris & cruciatus inferentibus, cæsi: aut ubi servi flagellis, ibi liberi homines tantùm fustibus fuerint coërciti, *l. 4. §. 1. ff. de incend. l. 10. ff. de pæn. l. ult. ff. de injur.* Neq; ratione 5
caret iste inter statum liberum & servilem selectus: Quemadmodum enim inter ipsos quoq; liberos homines hæc servabatur differentia, ut si qui ingenuitatis suæ, & quæ eidem connexa esse debebat, virtutis obliti, quodammodò sordidiores, pejores ac delinquere essent soliti, duriorem sustinerent pœnam aliis liberis hominibus, *d l. ult. ff. de injur. d. l. 4. §. 1. ff. de incend. & d. l. 10. ff. de pæn.* ita servos haud imme- 6
ritò semper gravior, atq; quoscunq; liberos homines, tenet pœna, tanquam quos ipsa sui infirmi & exigui ingenii malignitas in servitutem conjecerit, *Prov. c. 12. v. 24. c. 19. v. 10. Nehem. c. 9. v. 28.* & qui ideo credantur sordidioris, pejoris, ac ad peccandum proclivioris naturæ.

## §. V.

CErto igitur duntaxat respectu etiam ex conditione personarum; 1
præcipuè verò ex modo delicti ratione objecti, formæ ac finis æstimato, statuebatur vel lenior vel gravior flagellatio, ita ut alii simplici fronde: alii colligatis multis frondium ramentis cæderentur: nonnunquam etiam frondes & virgæ adhiberentur nodosæ, in aquis ad tenacitatem humectatæ, humatæ: additis non rarò plumbeis nodis, unde plumbatarum verbera, *v. l. 7. ff de pæn. ibiq; Gothofred. l. 17. §. 4. ff. de*

2 *de injur. l. 2. C. de exact. tribut.* Ex quibus textibus simul apparet, dum flagellorum castigatio, *in d. l. 17. §. 4. de injur.* venit nomine verberationis, eos, qui in d. l. 7. de pœn. proponuntur flagellationum modi, non differre specie, sed gradu: ita ut mitior sit fustium, gravior flagellorum seu simplicium ramentorum, gravissima virgarum seu vinculorum, quod virgæ ex pluribus ramentis ligentur & vinciantur, verberatio, *v. Bocer. de jurisdict. c. 5. n. 38. add. l. 10. ff. de pœn l. 52. §. 1. ff. ad L. Aquil. ubi etiam fustis s. baculus flagelli nomine venit. II. feud. 27.*
3 *pr. vers. si quis aliquem.* Et quamvis aliqui vinculorum verberationem loris & habenis factam fuisse existiment, *v. Hahn. ad Wesenb. π. de jurisdict. n. 6. verb. Sex gradus.* tamen diversa saltem gradu esse, *cædere habenâ & cædere ferulâ*, evincit, *l. 1. §. 33. ff. de Senatuscons. Silan.* ubi tormentorum, habenæ, & ferulæ fit distinctio: tormentorum quidem gradu in servo impubere planè prohibito, reliquis autem pro ratione circumstantiarum usurpandis, ut vel habena vel ferula adhibeatur.

## §. VI.

1 OMnibus istis casibus ea in flagellando moderatio servanda est, ne reus cædatur ad mortem, *l. 8. §. 3. ff. de pœn.* quam moderationem etiam præcipit ipsum jus divinum, neq; licebat in crimine quoq; atroci, ubi asperior flagellatio locum vendicabat, quadragesimum flagellationis ictum excedere, *Deut. c. 25. v. 3. II. Cor. c 11. v. 24.* Etiamsi
2 verò apud Romanos, qui morti erat addictus, virgis cædebatur, deinde necabatur, aut saltem, si facinus non erat grave, satis habebatur virgis cæci disse, *Calvin. Lexic. voc Virgatores.* quemadmodum Appius, ubi arma, ubi signa essent, singulos rogitans inermes milites, signo amisso, signiferos virgis cæsos securi percussit, *referente ex Liv. lib. 2.*
3 *Malcomesio ad Wesenb. π. de re milit. part. 2. analyt. ad* §. 13. tamen in ejusmodi casibus vel ob plura & diversa delicta pœnæ concurrunt, quælibet principaliter, & primò quidem minor, ne majori consumatur, irroganda, *Carpzov. pract. crim. part. 3. quæst. 132. n. 7. 8. 9. 10. 11. & seq.* vel ob atrocitatem unius delicti pœna recipit aliquod augmentum, *Carpzov. d. q. 132. passim. & part. 1. quæst. 23. n. 6. & seq.* ac sic
4 utroq; casu pœna non consistit in flagellatione, sed ultrà ad mortem quidem progreditur, ast non ita ut flagellatio fiat ad mortem, verùm ut aliud sit pœnæ capitalis genus, *vid. Kipping. instit. polit. lib. 2. c. 7.*

Multò

Multò minus unquam fustigatio ad mortem foret extendenda, quan- 5
do propter delictum non mortis, sed fustigationis pœna esset imposita.
Diversus planè casus est, quando promeritæ capitalis pœnæ id genus 6
esse voluisset judex, ut reus ad mortem cæderetur, *v. Lips. de legib.
Roman. in descriptione legis Porciæ. Jung. annot. ad Constitut. militar.
Brandenburgic. artic 62. vers:* Die Römer. *in corp. jur. militar.* Quò
pertinet regium pœnarum genus in regno Siamensi, quando Prin-
cipes regio sanguine prognati, qui capitis damnati fuerint, in sericum
coccineum saccum deturbantur, fustibusq; ad mortem flagellantur,
*vid. hist. & Orat. Siamens. in act. Erudit.*

## §. VII.

EX prædictis satis liquet de antiquitate pœnæ flagellationis, quam 1
aliqui referunt ad tempora Tarquinii Superbi, qui regnavit ab
anno mundi 3417. usque ad annum 3442. ac sic ultra quingentos
ante Christum natum annos, quasi is excogitaverit baculos ligneos,
quibus fieret fustigatio, *v. Obrecht. de jurisdict. & imper. c. 7. n. 23.
Hahn. ad Wes. tr. de jurisdict. n. 6. verb. Sex gradus. Micræl. Synt. hist.
lib. 2. Sect. 1. quæst. 11. pr.* quod facilem posset habere fidem propter 2
multam ejus tyrannidem, nisi jam lege Mosaicâ id pœnæ genus esset
comprehensum, *Deut. c. 25. v. 2. 3.* ejusq; majorem antiquitatem e-
vincerent metaphoricæ locutiones apud Jesa. *c. 10. v. 5. 15. 24. & 26.*
qui tamen Propheta vixit ac docuit circiter annum mundi 3180. &
sic ultra septingentos ante Christum natum annos. Forsitan creden- 3
dum, Tarquinium saltem singularem aliquem fustigandi modum, aut
fustium aliquod hactenus non usitatum genus excogitâsse. Longa 4
post tempora non absimilem flagellationem exercuerunt Philippen-
ses in Paulum Apostolum, *Actor. c 16. v. 22. 23. 37.* Neq; hodie id 5
genus pœnæ desiit, utut vetus illa servitus formalis, non etiam quæ ipsâ
quasi naturâ videtur constitui, sit abolita, *conf. Ziegler. in Grot. de
jur. bell. & pac. lib. 1 c. 3 § 8 verb. id est, ad servitutem aptos.* quippe
eam pœnam ob multifaria facinora adhuc hodie infligi, haud opus est
demonstratione, sed remittendo lectorem ad varios practicarum cri-
minalium scriptores, quasdam allegationes hîc faciam, saltem quo-
rundam exemplorum causâ. *Conf. l. 3. §. 1. ff. de offic. præf. vigil. l. 13.
§. ult. ff. de jurejur. l. 4. §. 1. l. 9. ff. de incend. l. fin. l. 17. §. 4. ff. de injur.*

*l.2.ff. de term. mot. l.10. ff. de pœn. l.3. §.16. ff. de re militar. II. feud. 53. §.1. in fin. ubi add. l.1. in f. ff. de pœn. & l.7. §.1 ff. de jurisdict. II. feud. 27. §. ult. Ordin. crimin. art. 113. 115. 123. 127. Gothofr. ad l.7. ff. de pœn. Andr. Dom Flocc. de potestat. Rom. lib. 2. c.6. 11. & 25. Wesenb. π. de offic. præf. vigil. circ fin. Melon. thes. jur feud. Civ. & crim. tit. 49. n.195. & 196. Struv. S. C. Ex. 4. th. 17. Naurabt. tr. de vit & mort.*
6 *hom. theor. 96. 97. & 98.* Cùm verò hujusmodi pœna, ex hoc ipso, quòd tantùm servos & infimæ sortis, ob pessimam vitam sordidos & ignominiosos homines respicit, videatur non solùm magnos dolores, sed etiam gravem continere contumeliam, hinc eodem consilio, quo Romani à flagellatione liberorum hominum, præsertim, aliquo modo digniorum, abstinuerunt, nunc etiam Germani cautelam adhibent, ut id genus pœnæ corrigat quidem etiam liberos homines, at solummodò eos, qui sunt humilioris ac sordidioris vitæ: Non etiam facilè, si de cœtero delicta sint paria, nobiliores, *Knipschild. de jurib. ac privileg. Civitat. Imper. lib. 2. c.6. n. 60.* ceu quia nobiliores bonâ suâ famâ contaminatâ, majorem, quàm sordidi, luerent pœnam, his non
7 habentibus, quam perderent, famam: qualis pœnarum imparitas justitiæ neutiquam congrueret, nonnunquam quoq; periculosa foret Magistratui irroganti, docente id suo exemplo Childerico II. Rege Galliæ, qui, cum Bodilonem Nobilem curasset servilem in modum fustigari, ab eodem & aliis, eam rem ægrè ferentibus & in necem conspirantibus, in venatione unà cum conjuge gravidâ fuit occisus, suâq; morte fratri Theodorico, in monasterium ante à se detruso, vacua ad regnum facta domus regia, *v. Micræl. Synt. hist. lib. 3. Sect. 2. quæst. 3. in descriptione Childerici II. & Theodorici.*

## §. VIII.

1 HOc singulare est, si miles, etiam veteranus, ob crimen foret flagellandus, quòd à commilitonibus cædatur simplicibus frondium ramentis, numero cædentium pro modo delicti adaucto. Vi-
2 giliarum aut circuitionis neglectæ pœnam fuisse fustuariam docet Polyb. *dialog.* 18. addendo, talem esse eam pœnam: Fustem capiens Tri-
„ bunus condemnatum leviter tangit & delibat, quo facto, omnes qui in
„ castris sunt ferientes, alios fustibus, alios lapidibus, plerosq; in ipsis ca-
„ stris occidunt. Neq; hîc lictores ulli administri aut carnifex, sed Tri-

bunus

bunus signum modò dat & objicit multitudini. Hodie, ut dictum, flagellatio non fit ad mortem, neq; per universam turbam, sed per certum e commilitonibus selectum numerum. 3
Quæ pœna, utut propter numerum cædentium vix lenior sit illâ, quæ virgarum flagellatione perficiebatur, quâ aliàs mitior reputatur, *l.7. ff. de pœn.* tamen non adeò turpis habetur, velut non à carnifice seu virgatore inflicta: quemadmodum etiam ligneus in publico foro asinus, quo milites leviùs delinquentes dehonestandi & plectendi sunt, Hölzern Pferd / v. Lüneb. Kriegs-Recht *artic.* 16. 28. nullam infamiam continet. 4
Et videtur is flagellandi modus ideò receptus, quia milites transcursioni virgarum non rarò subjiciuntur ex causa non infamante, ut in suâ militiæ functione persistant; alii verò carnificis fustigationem haud unquam incurrunt, nisi ex causis infamantibus. 5
Sicut ergò is qui militiâ missus est, quod itidem nonnunquam ex causa non infamante accidit, infamiam non incurrit, nisi ignominiæ causâ esset missus, eaq; ignominiæ causa vel nominatim expressa, vel implicitè comprehensa, veluti quando militi insignia militaria detraherentur, *l.1. pr. l.2. pr. & §. 2. ff. de his qui not. infam. l.19. C ex quib. caus. infam.* 6
ita quoq; transcursio virgarum infamiam non infert, nisi appareat eam fieri ex causa infamante, de qua si constet, nihil quoad famam præcipuum habet miles, sed æquè ac alius, ex causa infamante virgis cæsus infamis est, utut sententia de infamia nil dixerit, multò magis, si sententia infamiam expressè contineat, *d. l. 2. §. 3. ff. de his qui not. infam. l 16. & 17. C. ex quib. caus. infam. l.10. §. fin. ff. de pœn. Malcomes. ad Wesenb. π. de re militar. part. 2. analyt. ad §. 13.* 7
Breviter: Omnis qui cæditur ex causa infamante, famosus est, sive sit miles sive alius; at non ubique miles ex causa famosa cæditur, semper verò is alius, qui non nisi carnificis sustinet fustigationem, ut ideò miles cæsus non semper habeatur famosus, at flagellatio à carnifice inflicta ubiq; honoris contineat dispendium, *d. text. Diether. supplem. Besold. voc.* Ruthen-Außhauung. *Knipschild. de jur. & privileg. Civit. Imper. lib. 2. c.6. n.60.* nec non jurium Civitatis, *v. Stamm. de servit. personal. lib. 1. tit 3. cap.1. n.21. & cap.2. n.25.* 8
Quibus nihil adversatur, si quandoq; quis privatim in carcere cædatur à lictore: Si enim id fieret ex causa haud famosa, is prope accederet ad militem qui virgas ex causa non infamante transcurrit; Sin ex causa famosa, meram reservati honoris gratiam referet 9

judici, velut quoq; miles ſi quandoq; ex cauſa infamante ſaltem commilitonum virgas transcurrere condemnetur, *v. Carpzov. pract. crim.*
10 *part.* 3. *quæſt.* 129. *n.* 26. *&* 27. Cœterùm quænam ſint cauſæ infamantes quæ infamiam ipſo jure contrahunt, quarumq; aliquæ pro ratione circumſtantiarum fuſtigatione puniri conſuevêre, ſtudiosè collegit Zaunſchliffer. *tr. de eo quod ſit ipſo jure. part.* 2. *th.* 13. *&* 14.

## §. IX.

1 EX iis, quæ per §. 4. 5. 6. 7. & 8. ſunt edocta, ſatis perſpicitur, pœnam flagellationis & fuſtigationis procedere ex fonte jurisdictionis criminalis, quam alii nuncupant merum imperium. *add. Beſold. part.* 5. *conſil.* 233. *n.* 38. *Knipſchild. de jurib. & privileg. Civitat. Imper. lib.* 2. *c.* 6. *n.* 59.

## §. X.

1 POrrò inter lignea ſuppliciorum inſtrumenta reperiri licet ſoleas ligneas, in pœnam parricidii pedibus eorum, qui id patrâſſent, apud veteres Romanos indui ſolitas, ne terram, communem omnium parentem, attactu improbo contaminarent, *v. Roſin. de antiq. Rom. lib.* 8. *poſt c. ult. in paralip. ad c.* 24. 26. 29. 34. *pag.* 671.

## §. XI.

1 DEniq; ligneis ſuppliciorum inſtrumentis annumerari poſſunt corbes tum ii, quos apud Bœotios obærati debitores in foro ſedentes, circumſtante plebe, in ora accipere cogebantur, quâ nulla erat ignominia major, *Lenz. de nomin. & action. ceſſ. c.* 4. *membr.* 1. *n.* 4.
2 quùm illi, quibus direptores hortorum merguntur in aquas, *v. ſupr. Claſſ.* 4. *Sect.* 3. §. 3. *n.* 2.

## §. XII.

1 IIsdem inſtrumentis forſitan ob quandam ſaltem analogiam accenſere permittet lector fuſtem ligneum, qui adhiberi conſuevit in ea, quæ per aquam olim fiebat, probatione innocentiæ, dum ſcilicet reus inculpatus, colligatis manibus & pedibus, interq; manus & pedes oblongo fuſte transfixo, conjiciebatur in magnam aquâ repletam cuppam, ut vel ex ſubmerſione culpa, vel ex pernatatione innocentia poſſet argui, cujus probæ conſtitutionem videre licet in deſcriptione bani

ni

ni ferini Dreyeichani (*v. Class. 2. Sect. 2. §. 12. n. 6.*) his verbis: Auch wer verleumbd wär umb lauffen und druhen / als recht ist / und hat nun Leumuth / will sich der verantworten / dem soll man sein Rechts-Tag setzen / weil er unschuldig wäre / So soll man ihme seine Hände binden zu hauff / und ihme einen Hainen-Knebel zwischen seinen Beinen und Armen durchstossen / und soll ihn werffen in ein Büdde von dreyen Fudern Wassers: Fället er zu Grunde / so ist er schuldig; Schwebet er empor / so ist er unschuldig / das soll man drey werb thun.

# SECTIO VI.

## De usu baculorum in judiciis.

### §. I.

QUomodo ejus curæ & custodiæ, quam pastor pro grege suscipit, æmulus Magistratus Politicus in signum jurisdictionis teneat sceptrum seu baculum, dicere anticipavi Class. 10. Sect. 3. §. 2. Eoq; sensu appellatione baculi simpliciter denotatur jurisdictio, tribunal, ac judiciaria potestas, ut & vulgò dici consueverit, der gehört unter diesen oder jenen Stab / *v. Peller. ad Klock. de ærar. lib. 2. c. 2. n. 32. add. §. 3. hîc. n. 3.* In hâc lata significatione baculus continet non solam quandam inferiorem ruralem, sed quamcunq; jurisdictionem, ut quoq; sceptrum Imperiale, quod tenet judex Cameræ Imperialis, nec non judicii Rotwilensis, habeatur signum & insigne jurisdictionis, *Klock. tom. 1. consil. 50. n. 30. Stryck. de jur. sens. dissert. 7. c. 1. n. 42.* Aliquando saltem inferiorem ruralem jurisdictionem, seu modicam potestatem municipalem denotat ejusmodi baculus, veluti die Wege zu bauen: Ausschlag des Viehes zu ordnen und zu machen; wann Schade vom Viehe beschiehet zu straffen / schadhafft Viehe zu pfänden / und dergleichen. *v. Besold. thes. pract. voc.* Hirten-Stab. & tunc vel respicit duntaxat ea, quæ baculus pastoris pecorum naturaliter videtur continere secundùm exempla modò data, *Peller. d. loc. Diether. supplem. Besold. voc.* Hirten-Stab. vel alia quævis ruralia damna, utut à pecoribus vel circa pecora non fierent; pluraq; similia, quæ ad inferiorem jurisdictionem referenda sunt:

quæq; ideò in quibusdam locis ad dominum Centenæ & ad judicium Scabinorum ruralium, alicubi etiam ad dominum Vogtejæ pertinent,
6 *Peller. d. loc. Besold. thes. pr. voc.* Rug. Ruge-Gericht. Unde sub generali clausula vogtejæ, veluti, und anderer vogteylichen Obrigkeit/ comprehendi etiam volunt jus pastoralitium & conferendi bacillum s. virgam, vulgo Hirten-Stab. *v. Knich. de territor. jur. c. 4. n. 502. Klock. de arar. lib. 2. c. 2. n. 33. Besold. d. voc.* Hirten-Stab.

## §. II.

1 AD inferiorem jurisdictionem referendi sunt in Hassia lignei ba-
2 culi, qui judiciis Scabinorum ruralium inserviunt. Dum enim Prætor, qui judicio rurali præsidet, id solitâ præfatione inchoat, baculum ligneum manu dextrâ tollit, pulsandoq; ad mensam silentium & attentas ad propositionem aures præcipit, eò usq; manu eum sursum tenens, donec judicium consuetâ solenni formulâ, de cujus usu, vid. infr. part. 2. Class. 3. Sect. 11. §. 17. & seq. constitutum esset: posteà apud se in mensa deponens, totiesq;, quoties silentium injungendum est,
3 pulsans ad mensam. Finito judicio denuò mensam baculo pulsat cum hâc formulâ: Weil dann Niemand nichts weiters vorzubringen hat; So wird das Gericht hiemit auffgeschlagen/ biß zu anderwär-
4 tiger Anordnung. In judicio rurali Blanckensteinensi hoc singulariter observare licet, quod baculus in supremitate habeat quasi dentem seu ramum, quò commodè possit in clavo suspendi: Ejus rei usus esse fertur, si contingat judicium propter alium intervenientem actum, veluti prandii, uno actu non absolvi, ut tunc baculi in clavo suspensione significetur, judicium nondum finitum, sed saltem suspensum esse, adeoq; Scabinis haud licere, è loco penitùs discedere.

## §. III.

1 AD superiorem jurisdictionem, eamq; criminalem, tam in Hassia, quàm alibi spectat baculus, in judicio criminali adhiberi solitus: qui quatenus eum judex manu tenet erectum pro constituendo judicio, das Gericht zu hägen/ à priori nil differt, nisi saltem ratione gra-
2 dus, *v. Carpzov. pract. crim. part. 3. quæst. 136. n. 14.* sicuti nec is, quem Prætor militaris, quando judicium exercet, erectum habet in signum suæ potestatis, quique appellari consuevit das Regiment/ denomina-

tionem

tionem præbens sub-officiario, si quem Prætor habet, ut vocitetur der Stabhalter/ *Limnæ. de jur. public. lib.8. c.8. v.17.* unde in constitutio- 3
ne judicii militaris deprehendere licet hunc procedendi modum hasq; formulas: veluti post præstationem juramenti Assessorum, Hierauff setzen sie sich nun alle nieder / und nimt der Auditeur das „
Regiment oder Stab in die Hände 2c. porrò in Prætoris interrogatione: Als frage ich 2c. ob der Tag zu frühe oder zu spat/ zu heilig oder zu schlecht seye / daß ich möge auffheben den Stab der Gerechtig- „
keit / und neben Euch sambt Herrn Mit-Richter urtheilen über Leib 2c. auch über alle das jenige so heut diesen Tag für meinen „
Stab kömt. Item in responsione Assessorum, Daß Ihr wol auff heuten Tag zu Recht sitzen möget / auch Recht und Urtheil sprechen „
über alles/ so für euren Stab bracht und geklagt wird / es seye über Leib 2c. Ulteriùs tam in interrogat. quàm respons. daß der Auditeur, so er durch zufällige Kranckheit impedirt würde / einem derer Assessoren den Stab anvertrauen/und dieser an seine Stelle richten „
möge 2c. Id verò in judicio criminali speciale est, quod multis in locis 4
vigeat consuetudo, quâ judex criminalis, post peractam sententiæ publicationem baculum ligneum frangit, ac fragmenta super condemnato in terram projicit, eoq; carnifici executionem sententiæ demandat: Cujus antiqui moris hæc ratio esse videtur, ut constet quasi signum, quo judex fidem facere censeatur, de reo condemnato jam actum esse, velut de baculo, reumq; vitam amisisse, *Carpzov. d q.136. n.37. Zieriz. ad Constit. Carolin. art.96.* Hæc consuetudo jure Caro- 5
lino in tantum probatur, ut, ubi recepta, servari debeat, *vid. Ordin. Crim. d. art.96.* quod idem vult Ordinatio criminalis Hassiaca, *fol* XVII.

## §. IV.

AD similitudinem sceptri seu baculi judicialis est sceptrum acade- 1
micum, itemq; bacillus cujus exhibitione primi studii autoritas conceditur, ut & inde, qui eam nacti essent, baccalaureorum nomen sortiti dicantur, *Calvin lexic. voc. Bacalarii. vid. tn. Conring de antiq. Academ. diss.4 §. quicquid sit. pag* 135. quasi baculus sit insigne repræsentans vel pastoris futuri officium, vel manumissionem, quæ per vindictas fiebat, & per quod Candidatus nunc videatur è servitute barbariei dimissus, *Limnæ. de jur. public. lib.8. c.8. n.15. & 16.* Add. quo-

2 ad manumissionem vindictâ seu virgulâ peragi solitam tit.ff. de manumiss. vindict. ibiq; Dd. *it. Brisson. sel. jur. civ. antiq. lib. 1. c. XI. Stryck. de jur. sens. dissertat. 7. c. 1. n. 49. ubi etiam n. 42. agit de baculo, in resignationibus mulierum super bonis cedendis, vendendis, aliove modo alienandis adhiberi solito: de quo itidem, & virgulæ fractione in repudiatione hæreditatis olim usitatâ evolvere licet, Wehner. pract. obs.* verb. Mit Mund
3 und Hand. *Richter. decis. 69. n. 25.* Porrò ad id genus baculorum referendi sunt ii, qui Marechallis aulicis in signum præeminentiæ sunt concrediti, *Limnæ. d. c. 8. n. 17. Haugwitz. de regn. & aul. Mareschalli cap. 6. Sect. 2. num. 418. & seq.*

§. V.

1 USum jurisdictionis in judicio, præcipuè citationis, præstant ligneæ tabulæ, ad templa, ædes Senatorias, vel alibi, ubi confluxus hominum esse solet, affixæ, ut in iis publicè proponatur, quod vi jurisdictionis civilis aut feudalis, vel alterius cujuscunq;, publicè intimandum est, vid. *t. t. de alb. corrupt. Rosbach. process. judiciar. tit. 27. num. 2.*
2 *Struv. S.C. Ex. 5. th. 12. Ex. 33. th. 55. Ex. 49. th. 94.* Fuerunt hæ tabulæ olim dealbatæ, ut in iis commodè pingi quirent literæ, indeq; simpliciter *Albi* nomine veniebant, *l. 7. & 9. ff. de jurisdict. ibiq; Hahn. ad Wesenb. n. 13.* verb. *Nunc quod. Struv. Synt. Civ. Exerc. 4. th. 82.*
3 Hodie eædem sunt nigræ, in quibus beneficio chartæ cerâ agglutinatæ aut clavis affixæ, fit publicatio: unde communiter eæ tabulæ appellantur das Schwartze Bret/ quasi in iisdem plerumq; statuatur de delinquentibus, ut visum fuerit conveniens, malum animi candorem non in candidâ, sed nigrâ tabulâ publicè propalare, velut etiam de eo, qui Magistratui ob nimiam & frequentem petulantiam odiosus est, præ-
4 dicari consuevit, Er stehet am Schwartzen Bret. Edicunt autem jura Romana de his tabulis, & mandatis in iisdem descriptis, non delendis, aut ullo modo corrumpendis, sub pœnâ, si edictum perpetuæ jurisdictionis causâ esset propositum, 500. aureorum, actori applicandorum, vid. *Hahn. ad Wes. π. de jurisdict. n. 13. per tot. Struv. Synt. Civ.*
5 *Ex. 4. th. 82.* Hodie, saltem utili de albo corrupto actione competente, *Hahn. d. loc. verb. Directa.* pœna statuitur arbitraria, *Rosbach. process.*
6 *judiciar. tit. 2. n. 62. tit. 22. n. 53. tit. 27. n. 8.* Similes sunt tabulæ nigræ, quas in Civitatibus benè constitutis jussu Magistratus caupones, lanii,

nii,&c. ad suarum ædium fores, aut curiarum valvas, apponunt, albâq; cretæ scripturâ definitum à Magistratu pretium suarum rerum venalium faciunt publicum, *v. Damhouder. de magnificentia polit. Civitatis Brügensis, fol.* 132. quarum ideò corruptores nec suam nequitiam impunè ferunt, sed arbitrariè puniendi sunt.

## §. VI.

EUndem citationis usum & effectum habent in metallicis judiciis 1
alicubi usitati bacilli fissi, *v. part.* 2. *Class.* 3. *Sect.* 11. *n.* 4. nec non lignum, quod tempore expeditionis Regum Francorum in campo Roncaliæ porrigebatur in altum, scuto in eodem suspenso ad convocandos omnes Regis Vasallos, *v. Thom. Franz. disp. de orig. & progress. feud. th.* 29. *Struv. Synt. feud. c.* XI. *aph.* 5. *n.* 3. *circ. fin.* Cui ligno non 2
absimilia sunt vexilla militum, de quibus verò dicendi campus hîc non est. Eoq; forsitan, quòd quidem extra judicium, potestatem ta- 3
men præ se ferat publicam, referri poterit pertica illa prælonga, cui Geslerus, Præfectus Alberti Austriaci, Altorfi in publico foro pileum suum imponebat, jubens eum tanquam se præsentem nudato capite flexisq; genubus venerari, ut modò deprehenderet illos, qui dicebantur clam pro Helveticâ libertate contra Imperatorem ejusq; Præfectos conspirâsse, si eum honorem non exhiberent, *Micral. Synt. hist. lib.* 3. *Sect.* 12. *quæst.* 6. Equidem Geslerus dum plures suos, quos habebat, 4
liberos opibus & multis provinciis studeret augere, libertati Imperii maximè insidiabatur, & quæ Imperii erant, suis Austriacis studiosè asserebat, *Micral. d. loc.* Ipso tamen eo sive dolo, sive ambitiosâ exactæ 5
& strictioris venerationis postulatione incidebat in foveam, quam alteri paraverat. Cùm enim Wilhelmus Tellius pileum stipiti impositum aliquoties prætcriisset, nullo reverentiæ aut honoris signo exhibito, atq; à Præfecto eam ob causam inculpatus & de inito contra Præfectos fœdere accusatus se excusaret, quòd non existimâsset ullius id signum esse, evenit, ut Præfectus è liberis Tellii filiolum patri unicè charum deligeret, & hujus in vertice pomum sagittâ petere Tellium juberet, additis minis, nî illud dejiceret, capite pœnas daturum: At verò Tellius, quando, precibus atq; obtestationibus cunctis, quibus se potiùs mori paratum testificabatur, quàm ut sagittâ fortè aberrante feriret filiolum, per ulteriores minas (nî jaceret, sibi unà cum filio per-
eun-

cundum) rejectis, exequenda ipsi cum discrimine filioli esset sententia lata, & ipse pomum è vertice filii dejecisset, paulò post Præfectum sagittâ confecit, à quo tempore movere lacertos libertas Helvetica cœpit, ac Præfectorum jugum excutere, *vid Simler. de Republ. Helvet. pag. 59. & seq. s. edit. in octav. de anno* 1577. *lib. 1. fol. 16. & seq.* Acce-
6 dit ad similitudinem prædictæ perticæ apud Vallesios Matza, quâ dabatur signum conspirationis ad patriæ injurias persequendas contra eos, qui in Rempublicam videbantur peccasse, potentiores tamen erant quàm ut privatis adversus eos jure agere liceret. De ejus multiplici è ligno arboribusve figura, nec non de usu ejus haud laudabili, & insuper quandoq; præter malum in se usum accedente abusu, v. Simler. *in descript. Vallesiæ lib. 1. fol. 6. in f. & fol. 7. lib. 2. fol. 53. pag. 2.*

## §. VII.

1 NOn jurisdictionis, sed probationis usum in judicio, vel extra illud, præstant tesseræ ligneæ seu bacilli scissi vel fissi, & transversim
2 crenis incisi. Hi sunt duo sigilla, quorum unum ab altero sic recisum, ut juncta veterem totius referant figuram, quibus utrisq; unâ cæsurâ numerus inciditur, ut scissi seu fissi, si jungantur, probè respondeant, nec vel creditor, alterum sigillorum retinens, valeat plus incidere, vel debitor incisa radere, ideoq; continuò fraus appareat, si non in utroq; incisum esset aut rasum, *v Diether. supplem. Besold. voc.* Kerb-Höltzer.
3 *Almers. manual. jur. voc. Bacilli fissi.* Unde iisdem, tanquam impropriis vel quasi instrumentis, utriusq; partis consensu confectis, ex consuetudine plena probandi tribuitur vis, ut habeant paratam executionem, *Besold. & Diether. thes. pract. voc.* Kerb-Höltzer. *Möller. lib. 4. semestr. c. 37. Treutl. vol 2 disp. 4. th. 2. lit. a. Carpzov. part. 2. Constit. 4. def. 7. Richter. part. 3. decis. 112. n. 12. Textor. decis. Palatin. 82. n. 9.*
4 modò contineant nomen debitoris, & quid iisdem significetur, aut hoc aliunde queat probari, neq; eorum certitudini obstent aliæ probationes vel præsumptiones, atq; sic tunc demum, si vel confessi fuerint vel probati: secus enim, nec non si altera ligni pars deesset, tantummodò semiplena infertur probatio, quæ juramento partis ex circumstantiis sit supplenda, in quo juramento imponendo non minùs, quàm in æstimandâ bacillorum probatione, plurimùm valet & locorum consuetudo & prudentia ac religio judicantis, *Treutler. & Besold. d. loc. Richter.*

*ter. vol. 1. part. 6. consil. 36. Textor. d. decis. 82. n. 8. & in notabilib. ibid. n. 1. 2. 3. & 4.* Jure Würtembergico plenam tales bacilli habent probandi vim *arg. verbor. in part. 1. tit. 34.* Als auch zu zeiten unsere Unterthanen sich gegeneinander schlecht gemachter Kerb-Zettel oder Höltzer benügen und sättigen lassen / so fern dann jemand zu Beweisung seiner Schulden einig Kerb-Holtz oder Zettel in Recht fürbringen / darneben von dem andern Theil die Gegen-Zettel oder Höltzer auch vorgezeigt und gleichstimmig befunden würden / solle demselbigen Glauben gegeben / und darauff durch unsere Gerichte erkannt werden. 5

Similiter plena iisdem est fides ex jure Francofurtensi *part. 1. tit. 13. 14.* Dieweil auch in dieser Stadt und fast allenthalben auff dem Land herumb sehr bräuchlich ist unter dem gemeinen Mann / daß die contrahenten an statt Brieff und Siegel außgeschnittene Zettel / deren jedem Theil einer (etwan auch mit ihren Händen unterschrieben) dergleichen an statt solcher Zettel Kerb-Höltzer / da der Schuld-Herr den Stock behält / der Einsatz aber und Gegen-Wechsel dem Schuld-Mann zugestellet wird / miteinander auffrichten. So dann auch dieselbe zu der Beweisung von dem Schuld-Forderer ein- und vorgebracht und begehrt würde / den Gegen-Theil seinen Gegen-Wechsel-Brieff oder Kerb-Holtz auch beyzulegen: So soll solches angenommen / und darauff der ander Theil angehalten werden / den begehrten Gegen-Zettel oder Einsatz auch beyzulegen. Wann dann dieselbe also fürgelegt und gleichständig gefunden werden / soll denselben vollkömlicher Glaube zu der Beweisung zugestellt / auch darauff endlich zu Recht erkannt werden. Würde aber der ander Theil keines Gegen-Zettels oder Kerb-Holtzes geständig seyn / noch dieselbe vorzeigen wollen / in diesem Fall sollen die Schöpffen mit Fleiß erwegen / in was Wesen / Herkommen / Erbarkeit und Glauben eine jede Parthey seye / welche auch ihres Vorgebens besseren Behelff und stärckere Vermuthung vor sich hat / und also nach fleißiger Ermäßigung ermeldter und anderer Umbständen zu ihrer der Schöpffen Erkäntnuß stehen / ob einigem und welchem Theil / Klägern oder Beklagten / zu endlichem Endscheid der Sachen der Ayd zu ertheilen sey rc. 6

E contrà in Marchionatu Brandenburgico-Onolzbacensi usus horum bacillorum est prohibitus, iiq; ad probandum nullius sunt valoris, vid. Brandenb. 7

Onoltzbächiſche Ambts-Ordnung *de anno* 1608. *tit.*16. §.3. Zum dritten ſollen hinfüro alle Kauff- oder außgeſchnittene Kerb-Zettel/ wie man ſie zu nennen pflegt / umb Vermeidung willen allerhand Unrichtigkeit und Zweiffel/ bey unſern Unterthanen und Angehörigen hiermit gäntzlich abgeſchafft/ und hergegen angeordnet ſeyn/ es mit Bekräfftigung und Sieglung beſagter Kauff-contract zu
8 halten / wie in angeregtem tit.16. ibid. verordnet. Cœterùm, ubi fiſſis bacillis ineſt vis probandi, cavebit debitor, ut factâ ſolutione alterum ſigillum à creditore repoſcat, aut corrumpat, ne vel ab eo ſciente, vel illius hæredibus, non rarò ignorantibus, denuò conveniatur, *vid.*
9 *Richter. d. conſil.*36.*n.*15. *in fin.* Tandem hæc omnia intelligenda ſunt de quocunq; debito, ſive id procedat ex mutuo, ſive ex adminiſtratione & rationum reddendarum obligatione, ſive ex eo jure quo collectæ ſolvendæ ſunt, tanquam in quibus omnibus eſt horum bacillorum uſus, *v. Almers. d. loc.* nec non in metallifodinis ad conſignanda metalla, eorumq; diviſionem inter fodinarum dominos, quò inde rationes confici ac reddi queant, *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.*143.

## §. VIII.

1 NUllum juriſdictionis, neq; in judicio probationis, publicum tamen uſum præbent, prædictis bacillis ſciſſis non abſimiles Scytalæ, ſeu occultæ literæ & ſecretæ ſcriptiones, olim Lacedæmoniis uſitatæ, de quibus ex Plutarch. in Lyſandro & Gellio Noct. Attic.17.9.
2 huc tranſcribere haud piguit ſequentia: Lacedæmonii, cùm diſſimulare & occultare literas publicè ad Imperatores ſuos miſſas volebant, ne ſi ab hoſtibus eæ captæ forent, conſilia ſua noſcerentur, epiſtolas id genus factas mittebant. Surculi duo erant teretes, oblonguli, pari craſſamento, ejusdemq; longitudinis, deraſi atq; ornati conſimiliter. Unus Imperatori in bellum proficiſcenti dabatur, alterum domi Magiſtratus cum jure atq; cum ſigno habebant. Quando uſus venerat literarum ſecretiorum, circum eum ſurculum lorum modicæ tenuitatis, longum autem, quantum rei ſatis erat, complicabant, volumine rotundo & ſimplici: ita ut oræ adjunctæ undiq; & cohærentes lori, quod plicabatur, coirent. Literas deinde in eo loco per transverſas juncturarum oras, verſibus à ſummo ad imum proficiſcentibus, inſcribebant.

Id

Id lorum literis ita perſcriptis revolutum ex ſurculo, Imperatori, commenti illius conſcio, mittebant. Reſolutio autem lori literas truncas atq; mutilas reddebat, membraq; earum & apices in partes diverſiſſimas ſpargebat. Propterea ſi id lorum in manus hoſtium incideret, nihil quicquam conjectari ex eo loro quibat. Sed ubi ille, ad quem erat miſſum, acceperat, ſurculo compari, quem habebat, capto, ad finem perinde ut debere fieri ſciebat, circumplicabat, atq; ita literæ per ambitum eundem ſurculi coaleſcentes rurſum coibant, integramq; & incorruptam Epiſtolam, & facilem legi, præſtabant. Hoc genus Epi- 3
ſtolæ Lacedæmonii σκυτάλην appellabant, à σκύτω corio, ex quo lorum fiebat. Prout verò non niſi breviſſimo contextu ejusmodi Epiſtolas 4
ſcribere licuit, ita brevitatis ſpecimen exhibet illa ad Pauſaniam miſſa, quando ob ſuſpicionem ab exercitu domum revocatus absq; permiſſu ſuâ ſponte ad claſſem reverteretur, & conſilia caperet patriæ inimica, quæ ita habuit: *Niſi domum reverteretur, ſe capitis eum damnaturos.* Hoc nuncio motus, ac in vincula conjectus eſt. Porrò ſimilitudinem 5
quandam referunt globuli ſeu potiùs nummi lignei, qui tempore coronationis Imperatorum Romanorum loco miſſilium projiciebantur in populum, ut ſymbola & teſſeræ haberentur ejus v. gr. equi, jumenti, aurei vaſculi, alteriusve doni, quod ex ſparſione capienti obveniſſet ac in ea lignea vel eborea teſſera deſcriptum eſſet: quæ ideò lignea teſſera ab eo, qui rapuerat, ad curatores ludorum erat ferenda, & ab his quæcunq; res inſcripta accipienda, *v. Thülemar. de Octovirat. c.* 28. §. 11. 12. 13.

# SECTIO VII.

## De uſu baculorum in exercitio juris foreſtalis.

§. I.

Ex jure & jurisdictione foreſtali procedit lex, quâ canibus fuſtes ad 1
colla appendendi ſunt, *v. Meurer.* Jagt- und Forſt-Recht / *part.* 7. *conſil. Chriſti Redemptoris. verſ. Et pro iſtis faciunt quoq; ea. pag.* 177. *in fin. Beſold. theſ. pr. voc.* Forſt. *& part.* 1. *conſil.* 3. *cap.* 4. *tit.* 4. *n.* 5. *&* 14. *Diether. ſupplem. Beſold. voc.* Forſt. *Knipſchild. de obligat. dom. & vaſall. p.* 2. *q.* 1. *n.* 152. *& de jurib. ac privil. civitat. Imperial. lib.* 2. *c.* 7. *n.* 65. Eaq; ſine dubio ſuperioritatis territorialis ratio permovit Sere-

reniſſimum Ducem Brunſuicenſem & Lüneburgenſem, GEORGIUM WILHELMUM, ut ſub hoc præcepto foreſtali comprehendi voluerit quoq; Nobilium Landſaſſiorum ſubditos & opiliones, *vid.* Sr. Durchl. Reſolution der Lüneburgiſchen Landſchafft ertheilt am 26. *Novembr.* 1686. *ad gravam.* 2. *in verbis:* Und wie im übrigen/ ſo viel inſonderheit die Forſt- und Holtz-Wrogen betrifft/ denen Förſtern/ Holtz-Knechten und Geſchwornen nicht allein die Pfandung auch über der von Adel und übriger freyer Guts-Herren Diener/ wann ſie dieſelbe über einer Holtz-Dieberey betreffen/ ſondern auch Nachforſchung und Verfolgung der Spur ohne dem frey ſtehet/ und ſich deren keiner/ der im Holtz fürnehmenden Pfandung zu widerſetzen oder die Nachforſchung zu verhindern bey unnachbleiblicher Beſtraffung gelüſten laſſen ſoll: alſo ſollen auch deren Schäffer ſo wol/ als andere Bauren/ ihren Hunden/ biß hiernechſt auch deßfalls eine durchgehende andere Verordnung wird gemacht ſeyn/ Knüttel anbinden oder erwärtig ſeyn/ daß ſie/ gleich den andern/ mit der auff die Ubertrettung dieſes geſetzten Straffe beleget werden. Nititur
2 verò ea foreſtalis lex ſuâ ratione, ne ſcilicet canes ad agros & ſylvas excurrentes queant feras aſſequi, ſed ut in curſu impediantur ac venationi nullum fiat præjudicium ſeu damnum. Unde ſi canis absq; tali numella in agris vel ſylvis deprehendatur, dominus ejus ob neglectam le-
3 gem ſubjicitur pœnæ pecuniariæ. Quam in rem huc repetenda eſt ex Claſſ. 2. Sect. 2. §. 12. n. 6. conſtitutio des Drey-Eicher Wild-Banns de anno 1338. & 1541. ibi, Und ſoll ſeinen Hund an einem Seil führen: wäre es aber/ daß er einen Wolff hätzen würde/ das mag er wol thun/ und wann ſein Hund herwieder komt/ ſo ſoll er ihn
4 wieder an ſein Seil nehmen. Haud diſſimilem legem invenies in ordinatione Marburgenſi, cujus mentio facta ſuprà Claſſ. 2. Sect. 2. §. 4. Soll auch ein jeder Schäffer/ oder wer der groſſen Schaaf-rüdden hat/ dergleichen die Metzger/ ſo ſie durch die Häge oder Wildfuhr wandern/ und kein Thier am Strick haben/ ihre Hunde leiten/ die ſollen/ ſo ſie die Hunde ledig lauffen laſſen/ ein Gülden zu Straff
5 geben/ und fünffthalb albus Pfand-Schilling. Hujus legis autoritate Præfecti ſylvarum ſub eâdem pœnâ præceperunt alligationem fuſtis ad colla canum, ceu quo medio dominus liberetur moleſtiâ canem manu ducendi, & certior quoq; reddatur ferarum ſecuritas. In

quo

quo eosdem approbationem Superiorum adinvenisse argumento est, 6
quod id mulctæ genus annuis redituum sylvæ rationibus fuerit illatum
neq; improbatum. Hodie id minus habet dubii, propter expressam 7
in ordinatione forestali Caroli, Hassiæ Landgravii, sanctionem de anno 1683. quæ ita habet: Daß die Schäffer und Hirten ihren Hunden Schleiff-Brügel von gehöriger Grösse anhängen / oder von jedem ohne Knüppel betrettenem Hund jedesmal ein Gülden / und wann selbige einig Thier oder wild Kalb erjagt hätten / zehen Gülden zu Straff geben sollen. Meretur tamen dominus excusationem 8
à pœna, si canis fustem appensum fortuitò amisisset, dum in sylva aut agris deprehenderetur. *v. Meurer.* Jagt- und Forst-Recht *part. 2. tit.* Was für Mittel / deren man sich in forstlichen Spänen und Sachen nach Gelegenheit zu gebrauchen. *vers.* Daß mit den Hunden / da einer ungefehr einen Bengel verlöhre / oder darumb käme / mit dem keine Gefähr / der Straff halber / gebraucht werde. Cujus excusa- 9
tionis veritas probanda est ab allegante, satisq; videtur probata, si vel notorium esset vel vicini attestarentur, canem anteà semper habuisse fustem collo alligatum.

## §. II.

NOn minus banni sui ferini, quàm territorii à transgressione vici- 1
norum venatorum muniendi causâ, suoq; etiam modo in gratiam ipsorum venatorum, qui feras retibus implicatas aut vulneratas in vicinâ regione persequendi jus habent, recepta alicubi consuetudo est, ut ea persecutio non sit permissa, nisi ex certo retium genere, quibus fustes alligati sunt, constet de ferâ jam captâ in ejus territorio aut ferino banno, qui eam vult persequi. *Jung. supr. Claß. 4. Sect. 7. §. 1. n. 3.*
Regulariter nulli potest licere alterius fundum ingredi feræ captæ vel 2
vulneratæ persequendæ causâ, si ea in illum effugisset: at bene, ubi ita cum vicino foret pactum, aut talis facultas per præscriptionem quæsita. Land-Gravii Hassiæ jus persequendi feras in suo territorio vul- 3
neratas exercent in quibusvis adjacentibus Comitatibus ac dynastiis: & quamvis aliquoties vicini Comites contradicere, aut saltem reciprocum sibi jus in terris Hassiacis asserere præsumpserint, tamen hoc negando & impediendo, Hassi se in possessione sua huc usq; defenderunt. Multò minùs Hassiacis Nobilibus & Landsassiis tale quid in- 4
dul-

dultum est, nisi quòd Baronibus de Ridesel, qui duntaxat respectu certorum bonorum Hassiæ subsunt, quædam multis modis restricta species ejus juris persequendi ab antiquo sit concessa, quæ quidem potissimùm hujus loci est. Observare etenim mihi contigit ex quodam protocollo, Hassiacos sylvarum Præfectos de ea consuetudine sequentia fuisse attestatos: Die Rideselische / wo Sie an die Hessische Wild-Bañ stossen/ haben ihre Wälde mit Wild-Hecken oder Zäunen umbgeben/ weil aber in solchen Wild-Hecken an verschiedenen Orten offene spatia, Lücken oder Schlüffen/ und in solchen Hecken unterschiedliche kleine Pforten/ dardurch das Wild seinen Ab- und Zugang hat/ so müssen die von Ridesel/ wann Sie jagen wollen/ solche offene spatia mit Wild-Garn/ und die kleine Pforten mit Garn-Säcken/ an welchen ein Seil/ daran ein starcker Brügel über Zwerch gebunden/ zustellen. Wann nun in dieselbe Garn-Säcke etwas einlieffe/ und damit auf Hessischen Grund und Boden durchbräche/ bliebe ihm der Garn-Sack am Halß und den fördern Beinen hencken/ und der Brügel folgete am Seil immer hinden nach/ biß es durch den Prügel in den Hecken oder zwischen den Bäumen gehemmet würde / da dann die jenige/ so auff die Pforten bestellet/ nachfolgten/ und das gehemmete Thier also in dem Seil oder Garn-Sack auf Hessischem Grund und Boden fiengen / und dieses seye und heisse die Folge / so man auf Seiten der Fürsten zu Hessen denen Rideseln gestünde: Und was bey solcher Folge gefangen / müste zuforderst dem Hessischen Förster angezeigt werden/ wann es alßdañ im Augenschein von demselben also befunden würde/ so hätte man es ihnen von Alters her folgen lassen. Wann auch gleich der Hessische Förster nicht so bald bey der Hand gewesen/ hätten doch die Rideselische solch Thier vom Hessischen Grund und Boden nicht ehender abführen dörffen/ es habe dann der Förster selbiges zuvor recognoscirt/ und befunden/ daß es das Wahrzeichen der Folge/ nemlich den Garn-Sack/ Seil oder Prügel (so deßhalben ein Folger genennet werde) am Halß gehabt habe. Solches alles hätten dabevor die von denen Rideseln producirte Zeugen einhelliglich miteinander deponirt und außgesagt / dahero auch denselben keine andere Manier von Folge gestanden würde rc.

§. III.

NIhil ad jurisdictionem forestalem pertinet à Romanis antiquioribus ad Germanos deductus mos, quo Nobiles aliive flagro ligneo s. tabellâ super nates percutiuntur, nonnunquam à quodam scurra, si in formulas consueti venatorum sermonis, *de quibus vid. Meurer.* in der dem Jagt- und Forst-Recht annectirten Jäger-Kunst. *Fritsch. supplem. Besold. voc.* Waidwercks-Wörter. impegerint, aut in exercitiis tormentorum vel balistarum à scopo aberraverint. Unde, qui eam percussionem sunt perpessi, eapropter injuriarum agere nullum habent jus, cùm per jocum & lusum haud inferatur injuria, *arg. l. 3. §. 3. ff. de injur. Besold. thes. pr. & Diether. supplem. Besold. voc.* Waid-Messer schlagen. etiamsi tale quid factum in regione, quæ ejus moris esset nescia, ceu quo casu major quidem ignominia accederet illi, qui ita percutitur, at quæ propter deficientem animum injuriandi, si percussio magis per jocum & lusum, quàm ad contumeliam processisset, pro injuria neutiquam sit habenda, *d. l. 3. §. 3. ff. de injur. Vid. tamen Diether. supplem. Besold. voc.* Adel.

1

2

3

# SECTIO VIII.

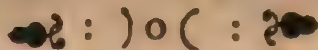
## De usu lignorum in exercitio domesticæ & scholasticæ disciplinæ.

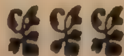
§. unic.

1 QUemadmodum ligna varium præbent usum pro exercitio jurisdictionis & potestatis publicæ; ita quoq; illorum usus est in exercitio domesticæ & scholasticæ disciplinæ, quæ itidem potestas est publica, tanquam publicâ authoritate pro bono publico concessa, ut ligna, quæ pro eâdem exercendâ adhibentur, æquè in usum publicum usurpata videantur.
2 Ad hanc disciplinam referenda patria ac dominica potestas, itemq; ea sub illis comprehensa, quæ competit tutoribus & curatoribus in pupillos & minores; propinquioribus senioribus in juniores: Præceptoribus in discipulos: marito in uxorem: Magistratui in subditos &c.
3 Etiamsi verò operæ foret pretium priùs discutere, quousq; cuilibet eorum sit jus, etiam verberibus

cum

cum castigandi, qui suæ disciplinæ est commissus, antequam de
instrumentis ligneis, quâ illa castigatio perficitur, fiat mentio: ne
tamen prolixitate materiæ nimiùm lector distrahatur ab eo, quod
saltem tractationis est objectum, veniam spero imperrâsse, si eundem
4 remiserim ad alios Doctores: adjecto hîc saltem monito, quod neutiquam aberratum fuerit à scopo, quando ad hanc de ligno tractationem quoq; traducta est quæstio, utrum is, cui jure domesticæ vel scholasticæ disciplinæ potestas constat verberandi, uti queat
5 etiam lignis, v. gr. virgis, baculis, fustibus &c. Cùm enim lignis occisio possit contingere vel vulneratio, eaq; propterea inter tela sint & arma, ac faciant præsumptionem habiti de vulnerando vel occidendo animi, *ut dicetur Class.* 12. *Sect.* 9. §. 1. & 2. tantoperè de licito vel illicito eorum usu soliciti fuêre Legislatores, ut vel dubitatum fuerit, liceatne eadem adhibere pro incitandis ad cursum pecoribus, *l.* 1. *C. de curs. public. junct. infr. Class.* 12. *Sect.* 8. multò magis, ut in suam curam expressim quoq; & nominatim inciderint quæstiones: Ex quibus demum causis marito sit permissum, cædere uxorem flagellis vel fustibus, *Nov.* 117. *c.* 14.? An sutor convenientis disciplinæ leges non videatur egressus, si puerum discentem parumq; benè facientem formâ calcei percusserit, *l.* 5. §. *ult. ff. ad L. Aquil. l.* 13. §. 4 *ff. locat.*?





CLAS-

# CLASSIS XII.

## De speciebus ex ligno ad usum privatum efformatis.

## SECTIO I.

### De usu lignorum in usu conjugali.

§. I.

SEcundùm ordinis ductum in Class. 9. constitutum, digressio facienda ad res, quæ è lignis in usus privatos factæ vel constructæ sunt, inter quas primò occurrunt ligna, quæ quid præstant in usu conjugali. 1
Nota est Jacobi solertia, quando cum Laban de pullis agnorum, qui ex albis à reliquis semotis agnis varii & diversi coloris gignerentur, mercedis loco habendis convenisset, & verò ex coitu omnium alborum agnorum parva & exigua merces speranda esset, quòd naturæ succurrerit, virgas & bacillos hinc inde decorticando, ad quarum quorumve intensum aspectum oves in venereo actu incalescerent, variiq; coloris ederent agnos; Et successit res feliciter, *vid. Genes. c. 30. v. 37. & seq.* Unde, cùm etiam mulieres in titillatione veneris incalescant, eorumq; cum quibus coëunt, intenso amore in illos ipsos, aut res præ se positas, oculos quasi defingunt, non raro solent Conjuges, quò formosiores gignant liberos, appendere ad lectum conjugalem artificiosissimam aliquam picturam, cujus aspectu voti sui fiant compotes. Si tale quid non fieret, sicut fieri non adeò decet, mulier nil amantius præ se haberet, in quod oculos amore confractos verteret, quàm ipsum illum, cujus congressu tantoperè incaluit: atq; ideò censent filium suo vero patri quoad faciem, capillos, lineamenta, plerumq; esse persimilem, indeq; firmissimam, aut saltem magnam, filiationis haberi conjecturam, si aliæ præsumptiones concurrant, *vid. Mascard. de probat. conclus. 793. Menoch. consil. 491. n. 29. 30. & tr.* 2 3 4

*de præsumpt. lib.6. præs.53. n.45. & seq. Besold. part 6. consil.296. n* 11.
*Hahn. ad Wesenb. ff. de agnosc. & alend. lib. n.4. verb. nisi evidentissimis*
5 *rationibus.* quam tamen valde fallibilem judicat Coras. *lib.2. Miscellan.*
*c.22.* eò quod v.gr. adultera in coitu cum adultero adventum mariti
(filia patris &c.) metuens, ac de eo cogitans, non vero patri, sed mari-
6 to similem edere queat prolem. Alii conjecturæ rationem non in di-
cta imaginatione, impressione, aut cogitatione ponunt, verùm in eo,
quòd naturaliter rei similitudo à natura rei habeat causam, *v. Hahn.*
*d. loc.*

§. II.

1 VEneream voluptatem blanditiis excitari, deliciis advocari, atq; il-
lecebris expleri, sciunt omnes: Eandem complexu molli, con-
tactu leni, dulciq; osculo titillari; vel contra pressurâ comprimi, do-
2 lore infringi, mœrore ablegari, detrectat nemo. Sed quibus mediis il-
la excitabitur in viro, qui fortè à naturâ crassissimos obtinuit spiritus,
nec non tactus organum obtusum & modici sensus: insuper genituram
3 crassiorem, torpidam, & nihil turgentem? Huic Medici putant pro
leni vellicatione inservire verbera & virgarum flagellationes, quibus
genitura ad orgasmum ageretur, torpentes hebetesq; spiritus excita-
rentur & attenuarentur, unde mox ad genitale facili negotio prorum-
pere valerent, ut sic, quemadmodum apud illos, qui exquisito tactus
sensu præditi sunt, lenis manuum attritio & illecebrosus contactus ve-
neris accendit igniculos, pari modo apud eos qui hebetiori aut ob sio-
ri imbuti sunt cortice, verbera & flagra perinde ac jucundæ frictiones
pruritum excitarent, velut exemplo commonstrat Sinibald. *Genean-*
4 *throp. lib.3. tract.4. cap.6.* Alii ejus rei causam ascribunt non soli cor-
poris & ingenii stupiditati, sed insimul ei, quæ ex quæsito in juvenili
ætate perstringendorum hebetiorum spirituum medio paulatim robo-
rari contingit, pravæ consuetudini, *v. Schenck. à Grafenberg. observ.*
5 *medic. lib.4. tit. de coitu. observ. ult. pag.*588. Non damno hoc virgeum
pharmacum, si qui approbati Medici id quandoq; virorum in conju-
gio degentium naturæ congruere existimaverint, quorum insensibi-
litas pro obtinendo conjugii fine nullâ aliâ ratione possit corrigi. Nec
diu tunc hærebunt Medici super inventione Pharmacopolæ, facilè e-
nim sui consilii executrices habebunt ipsas frigore astrictorum viro-
6 rum uxores. Caveant verò talia remedia suppeditare scortatoribus,
adul-

adulteris, aut eadem cuilibet porco objicere, eoq; efficere, ut impuri homines, quò magis ſua genitalia membra forteſcant, iis abutantur, aut planè impudicæ meretrices aſſueſcant virgis cædere illos cum quibus rem habituræ ſunt, quò ſaltem impetuoſius ardentiusq; in concubitum ferantur præcipites. Sanè non olim, ut mihi conſtanter relatum, im- 7
puræ cujusdam Viri ancillæ hunc ſuum dominum, antequam cum ipſo concubuerat, eo fine virgis cædere fuit vo lupe, qui & ideò officii, quod circa verbi divini doctrinam gerebat, meritò ſubiit dispendium. Scrutabimini hîc corda, qui ob cœlibem, quam agitis, vitam, carnem 8
flagellis macerandi eoq; concupiſcentiam domandi aſciſcitis conſuetudinem, an non aliquando, ſaltem ſub eo colore venerem ſtimulando, quæratis placere meretricibus? aut, ſi virgis reprimi Venerem vobis 9
perſuaſum eſt, iſtas fieri curate de ligno buxi, cujus talem naturalem vim quidam perhibent, *v. Paulin. hiſtor. Visbeccenſ.* § 103. *pag.* 112. Sub incudem revocate animum, qui pro majori excitandâ devotione, & quò mens fiat ardentior, ferulis caſtigatis corpus, *v. Paulin. hiſtor. Visbeccenſ.* § 64. *pag.* 72. an non quandoq; ſub tali ſaltem colore lateat ardentioris Veneris cupiditas?

# SECTIO II.

## De ædificiis ac de tigno juncto.

### §. I.

INcolas Italiæ, glandibus veſci & in ſylvis degere ſolitos, ratio- 1
nem agri colendi & fabricandi domos docuiſſe fertur Saturnus, quando à filio pulſus regno, ad Janum, qui Italiam occupaverat, veniſſet. *v. Micræl. Synt. hiſtor. lib* 2. *Sect.* 1. *quæſt.* 3. *pr.* Quæ in- 2
venta habitandi commoditas tantoperè fuit æſtimata, ut ejus publica neceſſitas & utilitas etiam publico videatur proſequenda eſſe favore, ceu vel ex eo conſpicitur, quòd is, qui pecunias nominatim in refectionem ædium credidit, ex ſingulari legum proviſione gaudeat non ſolùm tacitâ hypothecâ, ſed & jure prælationis: cùm videatur in eam rem credidiſſe, quæ homini ad vitam commodè tranſigendam præ aliis rebus maximè ſit neceſſaria, cujusq; reparatio, & conſequenter pecuniæ in eam mutuatio tum publicè, ne urbs ruinis ædium deformetur, quùm

ipſis aliis hypothecariis proficeret, quippe per eam totâ pignoris causâ ſervatâ, *Treutler. vol.1. diſp. ff.20. th.15. Carpzov. part. 1. Conſt.28.*
3 *def.105. 106. 107.* Quæ rationes, etiam ipſæ poſteriores adæquatæ & proximæ, cùm non deficiant in eo, qui quidem non in univerſum ædificium reficiendum, ſed tantùm ad ligna pro ædificationibus coëmen-
4 da pecuniam credidit, non video, quare is eodem juris favore & privilegio deſtituendus ſit, utut forſitan alia cauſa foret illius, qui ad reſtaurationem ædificii ligna ſub habitâ de pretio fide vendidit, eò quòd venditor in mercibus venditis non habeat jus prælationis, *Klock. tom. 3. conſil.137.* niſi alicubi alia vigeat conſuetudo vel ſtatutum, venditori iſtud tribuens, *Klock. d. l. n.12.* velut in Saxonia, *Carpzov d. conſt.28. def.154 n.4.* ſuperiori Luſatia, *Haberkorn. de concurſ & prælat. cred. c.4. n.16.*

## §. II.

1 QUamvis ædificia lignea habeantur viliora, *arg. l.1 §.8. ff. de vi & vi armat.* & inſuper incendiis valdè ſint obnoxia, adeoq; præſtaret, eadem in urbibus non tolerari, verùm extrui lapidea, *Thom. Franz. diſp. de orig. & progreſſ. feud. th.32.* quo nomine Auguſtus Cæſar gloriatus eſt, ſe urbem Romam inveniſſe lateritiam, relinquere marmoream, *Sueton. in Auguſto. Micræl. Synt. hiſt. lib.2. Sect.3. quæſt.13.*
2 tamen multorum paupertatis neceſſitas ex ligneis trabibus & columnis, tam in urbibus, quàm pagis, ædificia fieri cogit; & vel ipſæ lapideæ ſtructuræ deſiderant plurimas partes ligneas, quibus junctura commodè poſſit fieri: quæ trabes, columnæ, & ſimiles ædium partes, veniunt appellatione tignorum, §.29 *Inſt. de R D l.7. §.10. ff. de a. r. d. l.7. pr. ff. ad exhib l.62 l.242. §.1. l.235. §.1. ff. d. V.S. l.1. §.1. ff. de tign. junct. Coraſ. l 3. Miſc. c.25. n.1. & 2. Hænon. lib.2. diſp. ad Pandect. 4. th.11. lit. a.*

## §. III.

1 QUid obtineat, ſi quis ſuis tignis in alieno ſolo ædificâſſet, facilè apparet ex §.30. *Inſtit. de R.D. l 7. §.12. ff. de a. r d. l.39 ff. de R. V.* aſt, ſi tignum furtivum ædibus eſſet junctum, incidit quæſtio,
2 utrum iſtud à ſuo domino queat ſolvi & eximi, aut vindicari, vel ejus nomine ad exhibendum agi? quod omne negatur propter L. XII. tab. quæ tignum furtivum ædibus junctum ſolvere & vindicare prohibet, potius-

potiusq; duplicatum pretium jubet reddi, *l.* 1. *ff. de tign. junct. l.*98. §. *fin. ff. de solut. l.*7. §.10 *ff. de a.r. d. l.*6 *ff. ad exhib.* ne sub hoc obtentu dirui ædificia ac rescindi opus sit, *d l.*1. *ff. de tign. junct.* ad urbis deformitatem, *l* 2 *&* 3. *C. de ædif. priv. l* 2. *&* 17. *l. ult. ff. ne quid in loco public. l.*20. § 10. *ff de op. nov. nunc.* Verba legis XII. tab. ita refert Coras. *l.* 3 *Miscell. c.* 25. *n.*3. Tignum junctum ædibus vineæve vin- 3
dicato, nec solvito: Ex quibus verbis videtur vindicatio esse permissa, dominiumq; tigni ad jungentem non transiisse, sed tantummodò suspensus dominii effectus, ut tantisper, quamdium junctum est, solvere tignum vel eximere non liceat, *add* §.29. *Instit. de R.D. l.*7. §.10 *ff. de a.r d. l.*98 §. *fin. ff. de solut. l.*23. §. *ult. ff. de R.V.* propter quod per- 4
manens dominium actio ad exhibendum haud videtur deneganda; & extrinsecus quoq;, h.e. ipsius tigni, vindicatio permittenda, saltem in actu primo, *arg. l.*1. §. *fin. l.* 2. *ff. de tign. juncto. l* 23. §.6. *ff. de R.V.* Verùm distinguendum (1) inter actionem ad exhibendum & rei vin- 5
dicationem, (2) inter jungentem bonâ & malâ fide, (3) inter dominum materiæ scientem & ignorantem. Rei vindicatio *ex sua na-* 6
*tura* nunquam potest competere, ceu quæ datur duntaxat de tali re, quæ in se est totum aliquod principale, non item de cohærentibus rei principali partibus, *ut talibus*, de quibus primò ad exhibendum, ut separentur earumq; vindicationi via præparetur, oportet agi, *l.* 23. §.5. *ff. de R.V.* Actio ad exhibendum vindicationis præparatoria, locum 7
non vendicat, haud quidem propter suam naturam, sed propter L.XII. tabularum: atq; sic, quatenus hæc præparatoria ex L.XII. tab. negatur, consequenter etiam vindicationem, aliàs quoq; suâ naturâ deficientem, facit cessare, ut quasi propter præparatoriam negatam non competat, quæ sanè præparatoriâ per L.XII. tab. haud impeditâ, dari statim, non demum in casu diruti ædificii, saltem cohærentiæ obstaculo per actionem ad exhibendum remoto, potuisset. Et hoc respe- 8
ctu ambæ actiones, nimirum ad exhibendum & rei vindicatio, denegari *propter L. XII. tab.* dicuntur, *d. l.*23. §.6. *ff. de R.V. l* 7 §.10. *ff. de a.r d.* §.29. *Instit. de R.D. l.*1. *pr. ff. de tign. junct.* indeq; sensus l. 98. § fin. ff. de solut. talis facilè evincitur: Lex XII. tab. tignum ædibus 9
junctum vindicari posse scit, nimirum præcedente ad exhibendum actione, & sic tigno non amplius juncto, ut vox, *junctum*, referatur ad tignum non junctum, sed ad jungentem, quasi dixerit Paulus, *Si quis*

*junxerit*: Etenim hactenus nihil impedit, quò minus vindicatio competat, neq; dominium mutatum est, de cujus translatione saltem dubium subortum, ob quod non habito ad L XII. tab. respectu, de vindicatione competente, vel non, quærebatur. Sed tamen propter *extrinsecam* urbis non deformandæ rationem lex solvi tignum actione ad exhibendum, aliàs naturâ suâ competente, consequenter etiam vindicari prohibuit, potiusq; pretium dari voluit, propositâ pro eo consequendo, ac depellendâ illâ, quæ & rem & pretium negâsset, iniquitate, *arg. §. 29. Instit. de R.D. l. 7. §. 10. ff. de a.r.d.* speciali actione de tigno juncto, *d. text. & tt. ff. de tign. junct.*

## §. IV.

1 IN hâc speciali actione de tigno juncto oportet distingui inter jungentem bonâ & malâ fide, interq; tigni dominum scientem & ignorantem: Si domino sciente tignum furtivum malâ vel bonâ fide quis junxerit, lex XII. tabularum ita interpretanda & temperanda est, ut, qui junxit, non ad interesse, sed in simplam tigni æstimationem teneatur,
2 *arg. l. 63. ff. de donat. int. vir. & ux. l. 98. §. fin. ff. de solut.* At ubi domino ignorante illud foret junctum, si quidem bonâ fide, obligatur jungens tam ad æstimationem tigni, quàm ad interesse, quod hìc, ut in aliis causis, duplo æstimatur, vel propter culpam omissiæ in tigni qualitatem inquisitionis, vel quia domino invito & ignorante alter id sentit lucrum, quod aliàs ipse dominus perciperet, & quo nunc ipsum cum alterius lucro carere oportet, *t.t. de tigno junct. l. 43. & seq. ff. de*
3 *act. empt.* quâ posteriore ratione illud duplum non continet pœnam, sed saltem lucri cessantis compensationem; priori verò causâ pœnam quidem culpæ complectitur, at non meram, cùm ipsius quoq; rei æstimatio insit, neq; proinde una actio alteram consumat, utut ad æstimationem etiam actio in factum possit competere, *l. 23. §. 5. ff. de R.V.*
4 *Hahn. ad Wes. π. de tigno juncto n. 3.* Sin autem malâ fide tignum esset domino ignorante junctum, tenetur is, qui junxit (1) actione ad exhibendum, haud quidem verâ, sed sub colore, quasi jungens dolo desierit possidere, *l. 23. §. 6. ff. de R.V. l. 1. §. fin. ff. de tign. juncto.* (2) speciali de tigno juncto actione merè pœnali, quam sive sub qualitate actionis furti non manifesti, cùm verè furtum committatur, sive sub nomine specialis de tigno juncto actionis pœnalis exerceas, non inter-

intereſt *l. 2. ff. de tign. junct. Hahn. d. loc.* Neq; obſtat, quod tunc 5
videatur ſuffeciſſe actio furti non manifeſti ordinaria, neq; opus fuerit ſpeciali de tigno juncto actione, ceu quæ adhuc neceſſaria erat in eo, qui bonâ fide junxiſſet, quo meritò non melior ſed pejor putandus eſt, qui malâ fide junxit, ut utrâq; actione obligetur. *conf. Dd. ad tit. Inſtit. & ff. vi bonor. rapt.* Aliter Struvius *Synt. civ. Ex. 48. th. 30.* 6
quoad jungentem malâ fide ſentit, cujus de cœtero eadem eſt opinio quoad illum, qui junxit bonâ fide.

§. V.

QUando ædificium caſu quodam eſſet dirutum tunc is, qui bonâ fi- 1
de junxit, etiam verâ ad exhibendum actione & vindicatione obſtringitur, ſi conſtante ædificio in factum aut de tigno juncto actione nondum fuiſſet conventus, §. 29. *Inſtit. de R.D. in fin. l. 7. §. 10. in f. ff. de a. r. d. l 59. §. 2. ff. de R.V.* Qui verò malâ fide junxit, adhuc ve- 2
ram ad exhibendum actionem & vindicationem ſuſtinet, utut furti vel de tigno juncto actione, ceu merè pœnali, eſſet conventus, modò non fictâ illâ ad exhibendum actione cum eo actum ſit, *l. 2. ff. de tigno junct. l. 59. ff. de R V. l. 7. §. 2. ff. de except. rei judicat. Hahn. ad Weſenb. π. de tign. junct. n. 3.* Neq; eſt, ut etiam diruto ædificio vindicatio tigni 3
videatur eſſe deneganda, quando dominus conſtante ædificio per L. XII. tab. in petitione ſuccubuiſſet, quaſi rurſus idem petatur, & obſtet exceptio rei judicatæ, *arg. l. 27 §. 8. ff. de pact. l 7. pr. ff de except. rei judic.* Etenim rei judicatæ exceptione ſubmovetur, qui ædificium pe- 4
tierat, & poſteà *ſtante ædificio* tigna petiit, eò quòd partem petat, *d. l. 7. pr. & ibid. ad §. 2. Gothofr.* vel potius is, diruto quoq; ædificio, *d. l. 7. pr. verb. exciſas.* à petitione repellitur, qui primâ vice à petitione totius planè erat remotus, nec in ullo habebat cauſam agendi, *d. l 27. §. 8. ff. de pact. l. 28. §. 6. ff. de jurejurand.* Non autem qui, cùm actionem 5
in actu primo haberet, nihilominus propter extrinſecum ſaltem obſtaculum repellebatur, quo remoto admittendus eſt, *d. l. 7. §. 2. de except. rei judic. l. 59. ff. de R.V. add. ſupr. Claſſ 6. Sect. 1. § 8.*

§. VI.

AN verò, qui bonâ fide tignum furtivum ædibus junxit, dupli con- 1
demnationem poſſit evitare, ſi id eximere paratus eſſet? *vid.*

*Hahn. ad Weſ. π. de tign. junct. n 3. Struv. Synt. civ. Ex. 48. theſ. 31.*
2 Item an dicta hactenus de tigno furtivo obtineant quoq; in quovis a-
3 lieno tigno ædibus juncto? Et an fabri quoq; lignarii teneantur, qui tignum furtivum ſeu alienum ædibus junxerunt? *v. Struv. d. Exerc. 48. th. 28. Stamm. de ſervitut. perſonal. lib. 2. cap. 19.*

## §. VII.

1 HOdie actio de tigno juncto in duplum exolevit, tigniq; domino conſulitur actione in factum ad conſequendum pretium, & id quod intereſt, *v. Struv. Synt. Civ. Exerc. 48. th. 31. in fin.*

## §. VIII.

1 OB eandem rationem, ne tignorum exemptione ædificia deſtruantur, & decus urbis vileſcat, Senatus-Conſulto cavetur, ne quis tignum ædibus junctum, & quod absq; illarum injuria eximi nequit, *l. 21. §. 2. ff. de legat. 3.* legato relinquat, *l. 41. ff. de legat. 1. Ubi & varia habentur*
2 *exceptiones* Cùm verò tignum in ſe & naturâ ſuâ non ſit res commercio hominum exempta, *d. l. 21. §. 2. de legat. 3.* ſed ſaltem hactenus, *ut ædibus junctum* eximere ad illarum ruinam haud conveniat, *ibid.* nihil eſt quod impedit præſtari æſtimationem, quam ideò teſtator, legando tignum junctum non commodè exemptibile, legare voluiſſe cenſetur, hæresq; ſolvere obſtrictus, ac minimè eo liberatus eſt, ſed potius pœnam patitur, ſi ipſum tignum velit eximere & præſtare, *l. 43. d. t. de legat. 1. add. arg. l. 49. §. 3. de legat. 2. l. 40. l. 114. §. 5. de legat 1. l. 34. ff.*
3 *de V. O.* Non obſtat d. l. 21. §. 2. de legat. 3. Etiamſi enim Senatus-Conſultum de æſtimatione ſolvenda nullam faciat mentionem, *ibid. & l. 41. §. 1. de legat. 1.* cùm tamen eam expreſsè non prohibeat, merito ſecundùm præſumptam legantis voluntatem, & quia tignum junctum in ſe ac naturâ ſuâ reputatur in commercio, explicata fuit, ut le-
4 gata videatur æſtimatio, *d. l. 43. pr. & l. 114. § 5. de legat. 1.* Porrò non adverſatur l. 41. §. pen. de legat. 1. nam ibi extinguitur legatum, non quòd res legata ædibus juncta ſit à teſtatore, ſed quia ex eo facto, & alia noviori rei legatæ deſtinatione, ipſius teſtatoris voluntas videtur mutata ac legatum revocatum: in eo autem qui rem legat, quæ jam ante
5 ædibus erat juncta, alia facilè apparet voluntas. Utrum verò diruto ædificio legatum convaleſcat, ita ut legatarius petere queat ipſum tignum? Diſting. inter legatum purum & conditionale: Hoc, non illud,

lud, convalescere dicitur, *d. l. 41. §. 2. de legat. 1.* at hæc distinctio, e- 6
jusq; ratio, haud caret dubio, cùm utiq; tale legatum, etiam purè factum, in actu primo & in se consistat, ac saltem effectus ejus ob extrinsecum obstaculum impediatur, quo remoto non tam ipsum legatum, quàm nudus ejus effectus videtur convalescere, *l. 21. §. 2. de legat. 3. l. 98. §. fin. ff. de solut.* Cæterùm quid obtineat, si quis rem legatam 7
eo consilio ædibus junxisset, ne præstare eam cogatur, facilè ex prædictis colligitur. *add. l. 41. §. pen. & ult. de legat. 1. junct. ibid §. 1. & 9. Item l. 43. pr. eod.*

§. IX.

OB idem rationis non deformandæ urbis porrò Senatus-Consulto 1
est prohibitum, domum sive propriam sive alienam, tigna vendendi causâ, destruere, aut negotiandi gratiâ ad demoliendum alteri vendere, pœnâ in emptorem constitutâ, ut duplum pretii conventi solvat fisco; in venditorem, ut irrita sit venditio, venditorq; emptori, jam pœnam suam ferenti, teneatur, tanquam contractu irrito, ad restitutionem pretii, si quod solutum esset, *l. 52. ff. de contrah. empt. Wesenb. π. de tigno juncto n. 4. Robert. Marant. singular. & jur. notabil. lit. Q. vers. Qui eximit marmora, cujus tamen ibid. quoad legata opinio modò dubia reddita.* Paulo aliter pœna statuitur *in l. ult. ff. de damn. infect.* 2
nimirum ut uterq;, venditor & emptor, quilibet tantum pœnæ loco solvat, quantum pretium est conventum, venditione nullam subsistentiam habente. Omnis verò pœna cessat, quando emptor hâc inten- 3
tione emisset, ut domum destructam mox velit in pristinum statum restituere, quippe deficiente ratione deformitatis urbium, *Stryck. de caut. contract. Sect. 1. c. 3. §. 26.*

§. X.

INsuper prædicta deformitatis urbium evitandæ ratio efficit, ut do- 1
mino non sit fas domum destruere, vel tigna haud commodè exemptibilia ad domus ruinam & deformitatem eximere eâ mente, ut eadem in aliam domum ædificandam vel reparandam queat transferre, si eo ipso aspectus urbis deformetur, *l. 2. & 7. C. de ædific. priv. Reformat. Wormatiens. lib 5. part. 4. tit. 19. libr. 6. part. 1. tit. 19.* nisi non ad rura, sed in aliam ejusdem territorii urbem, ædificium esset translaturus, cùm utrobiq; id esse publicum decus sit, *l. 6. C. de ædific. priv. l 41. §. 5. in fin. ff. de legat. 1.* aut nisi in publicum ejusdem vel alterius ci-

vitatis opus id vellet translocare; *l. ult. ff. de damn. inf. l.* 41. *§.* 5. *de legat.* 1. *add. I. Reg. c.* 15. *v.* 22.

§. XI.

1 QUin ea domos destruendi, aliorsum vendendi, aut transferendi, nec non in hortos mutandi, aut tigna in exstructionem stabulorum vel horreorum convertendi facultas, si non alia domus ad habitandum substituatur, etiam in pagis jure coarctetur ad consensum Magistratus, rationem habet publicæ utilitatis, tum eam forestalem, ne pro ædificandâ aliâ habitatione, venditis & translatis aliorsum ædibus, ligna citra necessitatem sint præbenda, *conf. Class.* 4. *Sect.* 17. §. 6.
2 *& seq.* Quin etiam hanc, ne Principi seu Magistratui subtrahantur multifarii, qui domibus adhærent, reditus, operarumq; præstationes, quorum quarumve conservatio publicè necessaria est, *vid. Miscell.*
3 *quæst.* 4. Spectandum verò in concessione illiusmodi immutationis, num multoties anteà tacito Magistratuum non prohibentium & vici-
4 norum assensu eadem contigerit. *v. l.* 3. *C. de ædific. priv.* Cæterùm àn inter annuos reditus, qui domibus adhærent, numerandæ quoq; sint gallinæ & avenæ, quæ pro licentia fumum habendi solent præsta-
5 ri, Rauch-Hüner/ Rauch-Hafer/ non est hujus loci. Num etiam ædibus oppignoratis dirutis duret pignus in tignis aliorsum translatis? *Vid. Struv. Synt. Civ. Ex.* 26. *th.* 49. *in f.*

§. XII.

1 ETiamsi nec domino ædium, nec alii constet libertas, tignum ædibus junctum eximere, in tantum, ut contra non-dominum ædium eo nomine etiam locum habeat interdictum, quod vi aut clam, *v. l.* 7. *§. pen. & ult. l.* 9 *ff. quod vi aut clam.* tamen excipiuntur casus, (1) si
2 ob contumaciam motu & indignatione judicis ædes cujusdam dirui contingeret; adeò ut neq; judex neq; qui diruerunt, teneantur socio, cujus ædes communes propter contumaciam socii essent dirutæ, *l.* 20. *ff. commun. dividund.* quemadmodum etiam opus mœnibus urbis vel portis contra expressam Magistratus prohibitionem junctum, utut nullum afferret impedimentum nec quicquam noceret, saltem pro autoritate Magistratus conservanda, oportet dirui, quod aliàs in eo indemnitatis casu fuisset tolerandum, *v. Class.* 11. *Sect.* 3. §. 6. (2) Si domus

domus immunda foret & leprosa, quam convenit destrui, lignaq; & 3
tigna in locum immundum extra urbem portari, *Levit. c. 14. v. 45.* idq; utiliter hodie tempore pestis putaverim practicari, quando ædificii tigna, veneno à nequioribus & avaris vespillonibus illita, nullo alio modo quirent purgari. *Naurabt. de vit. & mort. hom. theor.* 33. 40. *& 41. add. Class. 4. Sect. 11. §. unic. d. Class. 4. Sect. 18. §. 39. n. 7.*
(3) Si alia subesset justa & necessaria causa, veluti arcendi incendii, *l. 7.* 4
*§. 3. & 4. ff. quod vi aut clam.* avertendi periculi aut insidiarum hostium à civitate, *vid. Class. 2. Sect. 3. §. 2. n. 1. in fin.* item publicæ fabricæ inchoandæ, *d. §. 2. n. 1.*

## §. XIII.

HActenus de iis quæ ad actionem de tigno juncto pertinent! Cùm 1
autem contignandis, præsertim in urbibus, ædificiis non rarò opus sit, ut eadem vicinorum columnis aut parietibus superponantur, vel tigna in alterius ædes immittantur, & verò neutrum invito vicino liceat, *l. 8. §. 5. ff. si servit. vindic.* inde factum ut vicinis ædibus nonnunquam imponantur servitutes oneris ferendi & tigni immittendi.
Oneris ferendi servitus est jus in aliena columna, pariete, ædificio, 2
constitutum, quo viciuus patitur alienarum ædium onus suo ædificio, parieti, aut columnæ incumbere: seu, quo vicini paries aut columna aliarum ædium onus sustinet. Unde si ejusmodi columna corruat, 3
obligatur ad reficiendum, qui servitutem debet, *l. 33. ff. de serv. urb. præd.* nisi columnam habeat pro derelicto, *l. 6. § 2. ff. si servit. vindic.*
quamvis enim hujus servitutis constitutio directè eò spectet, non ut 4
quid faciat ejusdem debitor, sed ut quid fieri patiatur: scilicet ut onus alienarum ædium incumbat ædibus suis aut columnæ *l. 15. §. 1. ff. de servitut. l. 1. §. fin. ff. de aq. pluv.* tamen quatenus columna onus sustinere nequit, nisi collapsa reficiatur, per consequentiam adstrictus est ad reficiendum, qui servitutem debet, *d. text. add. Cæpoll. de servit. urb. præd. c. 37. & 38. Francisc. Nigr. Cyriac. lib. 1. controvers. for. 27. n. 21. Struv. Synt. civ. Exercit. 13. thes. 9.*

## §. XIV.

TIgni immittendi servitus est, quâ trabem, vel quid aliud, quo ædes 1
contignantur, ex iisdem in parietem aut murum vicini ita liceat

mmittere, ut in eo requieſcat, *l. 2. l. 6. l. 20. pr. l. 25. pr. ff. de ſerv. urb. præd. l. 242. ff. de V.S. Cæpoll. de S. U. P. c. 57. & 30. Coraſ. lib. 3. Miſcell. c. 25. n. 5. 6. 7. Papo in Burbon. conſuetud. tit. 31. §. 503. 506. 507. Hænon. lib. 2. diſp. ad ff. 4. th. 11. Struv. Synt civ. Exerc. 13. th. 10.* Similis
2 eſt ſervitus tigni projiciendi & protegendi, quâ ſuprà alienam domum vel aream ædificatum aliquid ita provehitur, ut nusquam in ædibus vicini requieſcat, *d. l. 242. §. 1. ff. d. V.S. l. 29. §. 1. ff. ad L. Aquil. Coraſ. d. loc.*
3 *Cæpoll d. tr. c. 31. 32. & 61. Struv. d. Ex 13. th. 11.* Eandem ſimilitudinem referunt etiam ponticelli, de quibus, quatenus huc ſpectent, judicandum ex dictis ſuprà *Claſſ. 11. Sect. 1. §. 11. n. 2. & ſeq. § 1°. & ſeq.*
4 Item feneſtra de ligno, ſ. balconus vel ſpera, quam quatenus aperire in publico ſupra ſolum vicini liceat vel non, *vid. Cæpoll. de ſerv. urb. præd.*
5 *c. 62. n. 7. 10 & 11.* De cœtero in hiſce ſervitutibus contingere poteſt, ut tignum aliquod grandius aut longius, quàm oportebat, immittatur vel projiciatur, ac ſic menſore, qui id metiatur, opus ſit, qui, ſi falſum modum renunciaverit, tenetur ad intereſſe, *l. 6. ff. ſi menſ. falſ. mod. dix.*
6 Et deniq; obſervandum, tigni immittendi ſervitutem, & ſi quæ alia ſimilis ſit, haud amitti ſolâ non utentis negligentiâ, verùm opus eſſe facto domini prædii ſervientis contrario, ut ſcilicet foramen obturet, aut auferat die Krach-Steine. *v. Klock. relat. Cameral. 65. n. 150.*

§. XV.

1 DE tignis ædificio vel alicui ſtructuræ junctis, aliisq; ædium partibus ligneis occurrit quæſtio, an ſint ædium & rebus immobilibus annumerentur? Item an ædificia, quæ ex meris tabulis conglutinata agitantur & moventur, veluti molendina pneumatica, navalia, manuaria, ſint immobilia vel non? *Conf l. 66. §. 2. ff. de contrah. empt. l. 15. §. 6. ff. de uſufr. l. 49. pr. ff. d. R.V. l. 23. ff. de uſucap. l. 12. §. 23. & ſeq. ff. de inſtrum. legat. l. 7. in f l. 9. ff. quod vi aut clam. l 1. § 8. ff. de vi arm. l. 17. & 18. ff. de act. empt. l. 242. §. fin. ff. de V. S. Struv. Synt. Civ. Ex 23. th. 15. Exerc 3. th. 83. Ex. 45. th. 105. & Synt. feud. c. 6. aph. 11. Schnobel. diſp. feud. 4. th. 7. & ibid. ad th. 8. Beier. verb. Terra continentur. & verb. Loco moventur. Add. omninò Miſcell jur: quæſt. xi.*

§. XVI.

1 POrrò occaſione materiæ de tignis ædificio junctis ſe offerunt quæſtiones, (1) an illi, cui ad uſucapionem tigni decem dies ſuperſunt, ſi id in ædificium conjiciat, nihilominus procedat uſucapio? *v. l. 30.*

§. 1.

§. 1. *ff. de usucap.* (2) An ædibus venditis, si vel diruto ædificio ipsum 2
tignum alienum evictum sit, vel tigni juncti æstimatio, ratione illius tigni venditor emptori teneatur præstare evictionem, *l.* 23. §. *ult.* ff. *de R. V. l.* 7. §. 11. *ff. de a. r. d.*? Quod negatur, quia domo venditâ non intelliguntur singula cœmenta vendita aut empta, ut ideò venditor, quasi evictâ parte, *l.* 1. *pr. l.* 34 §. 1. *l.* 39. §. 2. ff. *de evict.* non teneatur, *l.* 36. *d. t. de evict.* sed tamen potest competere actio empti, *l.* 23. §. 1. ff. *de usucap.* cùm emptio venditio sit contractus bonæ fidei, & in corpore vendito etiam partes comprehensæ, *Struv. Synt. Civ. Ex.* 23. *th.* 15.

## §. XVII.

INcidit etiam de tignis quæstio, si quis ad ædificandum tigna emisset, 1
eadem verò essent vitiosa, ut ædes inde collaberentur, quid juris sit? In quâ quæstione erit distinguendum, an venditor sciens tigna vitiosa & cariosa vendiderit, qui præstabit interesse, nimirum ædium æstimationem; an ignorans, & conveniri ex empto potest ad præstandum vel restituendum id, quanti minoris emptor, si scivisset, emisset, *l.* 13. *pr.* ff. *de act. empt. add. supr. Class.* 4. *Sect.* 17. §. 17.

## §. XVIII.

CUm fabri lignarii haud raro soleant tignis ædium inscribere ali- 1
quod dictum, proverbium, vel aliam enunciationem, quâ quandoq; qualitatem ædium significare intendunt, quæritur, utrum ejusmodi inscriptio vel scriptura quid importet aut probet? Memini per 2
hanc occasionem cujusdam controversiæ, in Dicasterio Marburgensi agitatæ inter Nobiles de Rodenhausen & pagum Grossen Seelheim/ de æde Senatoria, quam illi Prætorium, ein Gerichts-Hauß; pagi verò incolæ ædem universitatis Senatoriam, ein der Gemeine eigenes Rath-Hauß/ asserebant. Etiamsi verò prædicti Nobiles inter alia 3
argumenta, quæ pro suâ assertione firmandâ & adversâ supprimendâ facere videbantur, hoc quoq; allegarent, quòd super fores dictæ ædis in tigno hæc extaret scriptura, *Diligite justitiam, qui judicatis terram:* tamen his omnibus non attentis contra ipsos fuit pronunciatum anno 4
1658. d. 16. Decembris, forsitan quia fabri lignarii, præsertim in villis & pagis, sæpissimè insciis aut non intelligentibus ædium dominis, ipsi quoq; ignorantes, consueverunt tignis ædificiorum inscribere ejus-

modi dicta saltem ad ædificiorum (suâ scilicet opinione) ornatum: vel quia amor justitiæ deceat quoq; illos, qui pro communi universitatis salute consultant, ut ideò nil certi ex tali inscriptione potuerit in-
5 ferri, *fac. l.6. C. de religios.* Non obstat l. 27. ff. de condit. & demonstrat. quia ibi scriptura seu inscriptio monumenti non allegatur ad probandum, verùm duntaxat ad declarandum, demonstrandum, s. assignandum aliquod exemplum, ad cujus formam monumentum debeat fieri, adeoq; illa inscriptio non nisi nudæ demonstrationis ergò, eâq; cessante haud amplius, sed potius voluntas testatoris attenditur,
6 atq; sic superior opinio plus firmatur. Eâdem ferè ratione, si dolium signatum sit ab emptore, ex eâ signatura non præcisè infertur facta traditio, quia ista signatura potuit esse facta, & verisimiliter facta est ex alia causa, v. gr. ne dolium summutetur seu aliud pro alio supponatur, *l.1. §.2. ff. de peric. & commod. rei vendit. Mascard. de probat. conclus.*
7 *1053. n.10. & seq.* Aliud dicendum, si de intentione scribentis appareat, tunc enim, quemadmodum alia signa, eo fine apposita, probant quempiam rei signatæ esse dominum, *Mascard. de probat. conclus.* 552. ita quoq; talis inscriptio in tignis ædificiorum nonnunquam pro intentione sculptoris haud secus indigitat eorum dominos, quàm insignia gentilitia iisdem affixa, de quorum probandi efficacia, *Mascard. d. loc. n.3. & 4. add. Bald. vol.5. consil. 310. it. infrà part. 2. Class. 6. Sect. 4. §. 17. n.4. 5. & §. 25. n. 7.*

## §. XIX.

1 OCcasione inscriptionum in tignis ædificiorum ad mentem venit illa, nemini non nota, consuetudo, quâ executiones & immissiones, quæ in domum aliudve ædificium debitoris peragendæ sunt, solent perfici per resecationem frustuli è tigno, cui fores sunt impositæ, durch Außhauung eines Spans / quod resecatum è janua seu foribus frustulum ligni traditur creditori, ut quasi per fictam traditionem habeat vim demonstrati & traditi ædificii, tribuatq; possessionem & do-
2 minium. Prout ergò immissio facta vel ex primo, vel secundo decreto, ita frustuli resecatio è tigno est vel ad instar traditionis absolutæ, vel pro traditione fictâ sub conditione non secutæ solutionis, quæ demum in eum casum vim habet demonstratæ & traditæ domus, & non nisi in eum eventum tribuit possessionem ac dominium, ut saltem sit loco hy-

pothecæ

pothecæ ac pro eo, quasi sub executione se soluturum debitor promiserit, *Richter. part.* 1. *consf.*65. *n.*8. *&* 9. Unde suâpte sponte sequitur, 3
ejusmodi creditorem aliis chirographariis creditoribus, qui nullam hypothecam vel prætorium pignus consecuti sunt, in concursu fore præponendum, utut posteà, propter insecutam inhibitionem, executor ratione immissionis ex secundo decreto, itemve respectu taxationis & adjudicationis, non amplius processisset, *Richter. d. loc.* Cœ- 4
terùm alicubi talis frustuli è foribus resecatio suscipitur tantummodò contra debitores morosos, qui se executioni contumaciter opponunt, & quia tunc videtur redundare in illorum ignominiam, consultum ipsis est eandem evitare consentiendo in executionem, qui consensus perinde habetur, ac si realiter facta esset executio, *v. Wehner. pract. observ. voc.* Span.

# SECTIO III.

## De supellectile lignea.

### §. I.

NOn sufficiunt patrifamiliàs ædificia ad habitandum, sed pro 1
ædibus instruendis, aut fundo, vel officina, variis opus habet instrumentis, quorum plurima quoq; è ligno efficiuntur, *l.*7. *§.*1. *ff. de suppellect. leg.* Ad domum instruendam, & quotidianum, 2
eumq; familiæ communem, non alicujus artificii proprium usum habetur varia lignea suppellex, *l.*1. *l.*6. *l.*7. *ff. de suppell. leg. l.*15. §.1. *l.*12. *§.*43. *ff. de instrum. leg.* veluti vasa escaria & potoria, mensæ prandendi & cœnandi causâ, *Coras. lib.*6. *Misc. c.*10. *n.*5. scamna & sellæ, sessitationis commoditati servientia, lecti, qui & ipsi olim habebantur ad mensam discubitorii loco sellarum, *Coras. d. loc.* rhedæ & sedularia, quæ omnia veniunt nomine suppellectilis, nisi quod sella curulis eò non pertineat, de qua *vid. l.*2. *C. de Consul. & non sparg. ab his pecun. Gothofr. ad l.* 7. *ff. de serv. rustic. præd.*

### §. II.

NOn est ut mireris, curam hîc haberi vasorum escariorum & po- 1
toriorum è ligno? Tempore illius quasi interregni, quod propter impubertatem Uladislai, posthumi filii Imperatoris Alberti Austriaci

ſtriaci contigit, ſeptem impoſtores, canitie venerabiles, in ſylva illi pago vicina, unde Lybuſſæ maritus, Primislaus, ortum traxerat, conſederunt, quorum unus Regem Artum, qui è transmarinis locis illuc à Deo ad Bohemiam eâdem felicitate, quâ quondam Primislaus, gubernandam miſſus erat, ſe profeſſus, ex reliquis quatuor tanquam amicos, unum pro ſcriba habuit, perq; ſeptimum, velut miniſtrum, cibos in ligneis vaſis ſibi præminiſtrari curavit, *v. Micræl. Synt. hiſt lib. 3. Sect. 6.*
2 *quæſt. 9 ſub Alberto Auſtriaco.* Peſcennius itidem Niger, aliàs Fuſcus, cùm milites quosdam, tempore expeditionis, è caveo argenteo bibere vidiſſet, omne argentum de uſu expeditionali ſubmoveri, & ligneis vaſis uti juſſit, *Micræl. Synt. hiſt. lib. 2. Sect. 3. quæſt. 26.* Utinam
3 hodiè Reges & Principes impoſtores; Duces militiæ Peſcennii eſſent! Quamvis enim horum impoſtorum intentio de cœtero nihil prorſus mereatur laudis, ea tamen prædicanda prudentia eſt, quâ regni felicitatem populo perſuaſuri frugalitatem ſimulabant, haud ignari, quantum Reipublicæ felicitatis ex favore & amore populi erga Regem accedat, quem verò non aliâ magis viâ, quàm ſuâ frugalitate Reges ſibi conciliare; nullaq; ratione plus divellere, atq; in ſui odium convertere poſſint, quàm ſi ex laboribus & contributionibus ſubdito-
4 rum ſint prodigi. Nolo equidem Principes uti ligneis vaſis eſcariis & potoriis frugalitate in ſorditiem aut avaritiam immutatâ, verùm ſaltem, ut abſtineant ab omni prodigalitate, ſæpius ita collatâ, ut neq;
5 ſibi neq; Reipublicæ proſint. Peſcennii quoq; inſtitutum imitationem promeretur, cùm facilè futurum ſit, ut hoſtis currus diripiat, eoq; reddatur potentior, quò pretioſior præda fuit.

## §. III.

1 QUemadmodum olim vaſa eſcaria & potoria immunda oportebat lavari & mundari, *Levit. c. 11. v. 32. Num c. 31. v. 20.* ita hodie eorum, qui peſte obierunt, vaſa lignea igni mandanda ſunt, neq; venalia exponenda, ſicut etiam alia quævis lignea ſuppellex, ceu facilis concipere & conſervare peſtis venenum. *Conf. Zach. quæſt Medic. legal lib. 3. tit. 3. quæſt. 4. n. 29. Naurabt. tr. de vit. & mort. hom. theor.*
2 40. ubi etiam habet, quòd ex publico harum rerum pretium non ſit domino refundendum. Sed vid. ſuprà *Claſs. 2. Sect. 3. § 5. & ſeq.*

§. IV. Men-

§. IV.

MEnſæ quoq; ligneæ non ſemper adeò viles ſunt, ut de iisdem dicere pudor ſit: Senecæ à quibusdam ſolet imputari, quòd habuerit, dum aliorum luxum ſemper damnâſſet, quingentos tripodas de ligno cedrino, pedibus eburneis, ſimiles & pares inter ſe, in quibus cœnaverit, *v. Micral. Synt. hiſt. lib.2. Sect.3. quæſt.21.* Ex quo patet, quædam opera lignea haberi inter pretioſa, vel propter ligni materiam pretioſiorem, velut lignum cedri, ex quo etiam templum Dei erat ædificatum, *I. Paral. c.15. v.1. c.23. v.4. & 14. c.29. & 30. II. Paral. c.2. I. Reg. c.5.* pretioſius eſt ligno ſycomorum, *Jeſa. c.9. v.10.* vel propter inſculptas artificioſas figuras, *Jeſa. c.44. v.13. II. Paral. c.2. v.14. c.3. paſſim. I. Reg. c.5. v.6. & ult.* 1 2

§. V.

ÆÆ itidem menſæ, ſcamna, ſellæ, & lecti, quæ quive ex vilioribus 1
lignis fabricata ſunt, in juris veniunt conſiderationem. Etenim 2
ſi ex alienis tabulis talia eſſent effecta, nihilominus cederent fabricanti, maximè quando etiam partem materiæ præſtitiſſet, & ſaltem quasdam alienas tabulas admiſcuiſſet, *§.25. Inſtit. de rer. diviſ. l.26. §.1. ff. de a.r.d. l.23. §.2. ff. de R.V. add. Miſcellan. quæſt. 12.* Sic fulcra ſeu 3
pedes, etiam ex alieno ligno addita, *v. num. præced. 2.* cedunt ipſis menſis, ſcamnis, ſellis, lectis, tanquam pars toti, *l.52. §.5. ff. de legat.3. l.26. §.1. ff. de a.r.d.* Nihil verò huc pertinent pedes lignei, quorum 4
beneficio homines curſum perficiunt, qui unum vel alterum pedem in bello vi fulminalis machinæ, aliove caſu amiſerunt, cùm non ſint ſuppellectilis, aut inſtrumentorum domus, ſed amiſſorum crurum loco, cenſendi ideò eo jure, quod circa pedes hominum conſtitutum eſt, præcipuè etiam, ut non feſtinent ambulare illuc, quorſum absq; peccato ire non licet, ſint autem prompti ad omne id perficiendum, quod bonum eſt, *v. Eccleſiaſtis c.5. v.1. Hiob. c.31. v.5.* Deniq; menſæ, ſca- 5
mna, ſellæ, lecti, trahunt ad ſe, velut acceſſorium, addita ornamenta, ſcilicet inargentata, gemmas &c. *v. l.3. pr. & §.3. l.9. §.1. ff. de ſuppell. leg. l.19. §.13. & 14. ff. de aur. arg. leg.*

§. VI.

RHedæ, & ſimilia vehicula itineraria, quibus homines geſtantur, 1
*Coraſ. lib.3. Miſcell. c.20.* ſunt quaſi habitacula itineraria, ut

Kkk ædifi-

2 ædificiis hactenus benè comparentur. Sic Gomer è Scythia veniens in Italiam fertur docuisse Italos more Scythico curribus pro domo & urbe uti, unde Veji dicti, vocabulo Sago, quo Vegæ Plaustra vocan-
3 tur, *Micral. Synt. hist. lib.* 1. *Sect* 2. *quæst*. 3. Hunc morem æmulari Magnates Germaniæ ipsemet vidi, dum vel recreationis vel commoditatis causâ in ipso vehiculo gestatorio ante fores diversorii, apporta-
4 tis ex eodem cibis, prandium capere consueverunt. Quod idem de navibus quoq; sentiendum est, *Conf. Genes. c.* 6. *v.* 14. *Judic. c.* 5. *v.* 17.
5 Tam verò hæ, quàm vehicula ad instructionem fundi seu villæ referuntur, quatenus usui domestico & rusticano, veluti ferendis oneribus, inserviunt, *II Sam. c.* 24. *v.* 22. *l.* 29. *ff. de Hæredit. petit. l.* 12. §. 1. & 10. *ff. de instruct. leg. l.* 55. §. 5. *ff. de legat.* 3.

## §. VII.

1 PRædicta vehiculorum itinerariorum & navium cum ædificiis comparatio non efficit, ut eadem sint res immobiles, indeq; haud competit interdictum de vi & vi armata illi, qui rhedâ dejectus est, quemadmodum eodem gaudet is, qui ædibus fuit ejectus, *l.* 1. §. 8. 5. & 7.
2 *ff. de vi & vi arm. l* 20. §. 4. *ff quod vi aut clam.* neq; venditione immobilium continentur ejusmodi vehicula & naves, *Gothofr. ad d. l.* 1. §. 7. *ff. de vi & vi arm.*

## §. VIII.

1 IN eâ civitate, in qua residet summus Princeps, non cuilibet est permissum uti carrucâ seu excellentiori rhedâ, sed duntaxat illis, qui in dignitate militiæ vel Doctoratus constituti sunt, *l. un. C. de honorat. vehic. Halbritter. orat. de privil. Doct. vers. Est & illud, ex quo Doctorum.*
2 *add. arg. c.* 15. *caus.* 33. *quæst.* 3. in primis illud vehiculi genus, quod carrucam, item quod pilentum, quodve lecticam seu sellam gestatoriam, nec non carrucam dormitoriam vocant, Läuffer/ item Senffte/ veteribus erat in deliciis, mulieribusq; valde usitatum, ut & ideò referatur inter ornamenta muliebria, *l.* 13. *ff. de aur. arg. leg. Coras. lib.* 3. *Misc. c.* 20. ejusq; antiquitatem, *v. Jesa. c. ult. v.* 20 etiam demonstret illa metaphora, quâ templum Dei à Salomone ædificatum iisdem comparatur *Cantic. c.* 3. *v.* 9. & 10. sed posteà mulieribus usum pilen-
3 torum prohibuit lex Oppia, *v. Pompon. Lat. de legib. Rom.* Non autem solum

ſolùm voluptarii, ſed quandoq; etiam morbidi, hi quidem majori æquitate, in ejusmodi carrucis ſe molliſſimè circumgeſtari curant, imò apud antiquos Romanos lectica erat in duplici uſu, ad mortuos ferendos & ad vivos. Sic Atticus, cùm è vita diſceſſiſſet, ſine ullâ funeris pompâ in lecticula, uti ipſe præſcripſerat, efferebatur, comitantibus tamen omnibus bonis, maximâ vulgi frequentiâ, *vid. Corn. Nep. in deſcriptione Attici.* atq; hunc antiquum morem teſtatur quoq; triſte illud & ſanguinolentum exemplum, quod ſequitur: Ex Aſia quandoq; miſſus eſt homo adoleſcens, qui per id tempus Magiſtratum non ceperat, pro Legato, cui, cùm in lectica ferebatur, obviam advenit bubulcus de plebe Venuſina, & ignorans, quis ferretur, per jocum interrogavit, num mortuum ferrent? Ubi Legatus audivit, lecticam juſſit deponi, & ſtupis, quibus lectica deligata erat, miſerum hominem usq; adeò verberari, donec animam efflaverit. Hodie mos ille dudum antiquatus 4
videtur reviviſcere, alicubi magis ex quâdam ſe ſupra alios efferendi cupiditate, quàm ut velint mortales omnem funeris pompam abeſſe. Sed tolerabiliorem eam ſuperbiam judicavit quispiam Theologus, 5
quàm quâ hodie fœminæ, utut in ſummo dignitatis gradu haud conſtitutæ, diebus feriatis ad domum Dei ſe lecticâ aut carpento ferri paterentur, eâq; pravâ conſuetudine efficerent, ut aurigæ & famuli, dum cum equis & carpentis ante fores templorum finem concionis expectare, vel ſaltem domum abeuntes ante finitam concionem reverti neceſſe habent, nunquam doctrinæ catecheticæ aut verbi divini intereſſent, quem ideò morem iis duntaxat Magnatibus relinquere debuiſſent, quibus ſuppeteret copia famulorum & aurigarum, qui alternis vicibus quirent concionibus intereſſe. Culpam non levem eos contrahere cenſebat memoratus Theologus, qui animas ſervorum ſuorum ita perdidiſſent.

§. IX.

TAli lecticâ, quâ homines circumgeſtantur, Senffte/ uti poteſt per 1
alienum fundum etiam is, cui ſaltem ſervitus itineris in eo debetur, cùm ire, non agere videatur, *l.7. ff. de ſerv. ruſt. præd.* Addatur de 2
hoc vehiculi genere *l.49. ff. de legat.3.* Porrò occaſione materiæ ve- 3
hiculorum lubet monere, quòd is, qui vehiculum evertendo hominem quaſſaverit, utili Aquiliâ conveniatur, nec non in carrucarium, qui vehiculum mercenarium, ad omnium indigentiam pro certa merce-

de publicè institutum, evertisset, competat actio ex locato, nequicquam eum excusante obligatione celeriter homines ad destinatum lorum transvehendi, cùm nihilominus boni viri arbitrio temperare cursum debuisset, *l. 13. pr. ff. locat. Coras. lib. 3. Miscell. c. 20. pr.* Ulteriùs hîc observari meretur, si de rheda currente aliquid, non intelligentibus dominis, ceciderit, quòd dominus id non videatur habere pro derelicto, ideoq; committat furtum, qui illud animo lucrandi sustulerit, *§. ult. Instit. de rer. divis. l. 43. §. 4. ff. de furt.*

# SECTIO IV.

## De ligneis instrumentis domus.

### §. I.

1 AD instruendam domum patrisfamiliâs suppetunt varia instrumenta, sub quibus quidem in generali & lata significatione etiam suppellex comprehenditur, *arg. l. 12 §. 43. 46. l. 15 §. 1. ff.*
2 *de instrum. leg.* at proprio & stricto significatu suppellex & instrumen-
3 ta domus differunt, *l. 12. §. 20. & 15. l. 16. l. 19. §. 1. d. tit.* Suppellex enim, quæ non habetur ad munditiem seu ornatum, *l. 11. ff. de suppell. leg.* verùm ad quotidianum & necessarium domus seu familiæ usum, *d. l. 11. item l. 6. l. 7. de suppellect. leg.* (*quibus non obst. l. 9. §. 1. eod. vid. Sect. praeced. §. 5. in fin.*) propriè urbanum præstat usum, & in ædificio habitationis; instrumenta verò domus etiam rusticum in stabulis &c. *d. l. 12. §. 18. 19. 21. 22. de instrum. leg.* Insuper instrumenta domus hoc fine habentur, ut ædificia quælibet ab injuria tempestatum & incendiorum queant conservari & liberari, atq; sic non ad usum quotidianum, velut suppellex, multò minus ad ædificiorum munditiem & ornatum, verùm ad eorum tutelam, *d. l. 12. §. 16. de instrum.*
4 *leg.* Non obstat ibid. §. 22. *verb. mundiorem reddunt.* nam ibi perticæ, quibus araneæ deteguntur; spongiæ, quibus columnæ, pavimenta, podia extergunter; scalæ, quæ ad lacunaria, araneas detergendi caussa &c. admoventur, instrumenta domus esse dicuntur, *quia mundiorem domum reddunt*, quatenus ea mundities non simpliciter ad ornatum domus quæritur, sed ad tutelam, ne immunda araneis &c. domus metuendum habeat periculum ignis, quem aranea, aliaq; pavimenti

immun-

immundities, v.gr. chartarum, straminum, frustulorum lintei &c. facilè concipiunt, *arg. d.* §.16.

§. II.

PRæter enumeratas perticas & scalas, *d.* §. 22. *add.* §. 18. *ibid.* ad instrumenta domus porrò referuntur perticæ, scalæ, harpagones, scopæ, ad extinguenda incendia paratæ, *d.* §.18. *&* §.21. canales, *eod.* §. 21. *Reformat. Wormatiens. libr.* 5. *part.* 4. *tit.*9. *&* 10. Non obst. §.24. *ibid. vid. num.*3. *hic.* specularia, pegmata *ibid.* §.25. *it. l.* 15 §.6. *ff. de usufr. Cæpoll. de servit. urb. præd. c.*65. cancelli §. 26. & tigna ac fulcimenta quælibet ad tuenda ædificia, non alium usum, parata, § 19. Haud verò iisdem accensentur vela, quæ frigoris causâ aut umbræ in domo sunt, *d.* §.16. aut quæ in hypethris extenduntur, §. 20. sed saltem ea, quæ ideò parantur, ne ædificia vento aut pluviâ laborent, ut sunt cilicia, §.17. *add. l.*17. §.4. *ff. de act. empt.* Neq; etiam ad instrumenta domus pertinent tabulæ pictæ ad ejusdem ornatum, *d.* §. 16. *add. l.*17. §.3. *ff. de act. empt.* canales ad salientes aquas voluptatis causa habitæ, §. 24. *add. l.* 11. *ff. de suppell. leg. l.*17. §.7. 8. 9. *ff. de act. empt.* statuæ, columnæ, §. 23. *add. l.* 17. §.9. *de act. empt.*

§. III.

QUæ plura de scalis disponant leges, videre licet *ex l.* 54. §. 4. *ff. de furt. Cæpoll. de servit. urb. præd. c.*54. juxta quæ etiam de iis scalis, quæ ad extinguenda incendia sunt necessaria, monendum est, ut ex solicitudine & cura Magistratus in quolibet loco habeatur certus, pro numero ædificiorum sufficiens earum numerus. Ulterius quoq; de tabulis pictis lectorem edocere potest, *l.*12. *ff. de aur. arg. leg. Cæpoll. de servit. urb. præd. c.* 61. & de canalibus ac fistulis, *Cæpoll. d. tr. c.* 49. 67. *& seq. jung. infr. part.* 2. *Class.* 6. *Sect.* 2. §.1. 2. 3. 4.

## SECTIO V.

### De ligneis instrumentis fundi.

§. I.

AD instruendum fundum, fructuum ejus quærendorum, cogendorum, aut conservandorum gratiâ, paterfamilias parat varia lignea instrumenta, *l.* 12. §. 11. *verb. quia quærendo fructui deserviunt. l.* 8. *pr. ff. de instrum. leg.* Unde ad instrumenta fundi refe-

referenda ſunt duntaxat ea, quæ fructuum quærendorum, cogendorum vel conſervandorum, non aliâ causâ, in fundo ſunt, quamvis ad fundi inſtructionem, ſeu ut ſit inſtructior, ornatior, alia quoq; perti-
3 neant, ut ideò, ſi fundus inſtructus legetur, omnia contineantur legato, quæ in fundo, ut inſtructior ſit, habentur, etiam ipſa ad quærendos, cogendos, conſervandosve fructus parata inſtrumenta, ſecus atq; ſi fundus cum inſtrumento eſſet legatus, *d. l.* 12. §. 27. *de inſtr. leg. l.* 5. *eod. l.* 16.
4 *pr. ff. de uſ. & habit.* §. 17. *Inſtit. de leg.* Cenſetur verò fundus inſtructus legatus eſſe quoq; tunc, ſi teſtator dixiſſet, *Fundus ut optimus ma-*
5 *ximus &c.* vid. *l.* 22. *pr. de inſtr. leg.* Non obſt. l. 93. §. 4. ff. de legat. 3. qui nodus facilè ſolvitur, ſi junxeris l. 69. §. 3. ff. de legat. 1. l. 90. l. 126. l. 169. ff. de V. S. ex quibus perſpicere licet ambiguitatem iu voce *Optimus maximus*, quæ verba in textu oppoſito non prædii inſtructionem, ſed à ſervitutibus libertatem ſignificant, *v. Struv. reſolut. LL. obſtant. Ex.* 35. *th.* 57.

§. II.

1 ACcenſentur fundi inſtrumentis ligneis pali, perticæ, aratra, ligones, torcularia, (de quibus add. infr. Claſſ. 15. §. 6. n. 5.) corbes, raſtra, dolia, cuppæ, menſæ, vaſa eſcaria & potoria, quatenus fundi
2 causâ habentur, item non obſtante l. 17. §. 2. ff. de act. empt. ligna combuſtibilia ſucciſa, tigna, aſſeres, cribra, plauſtra, quibus ſtercus evehitur, ſive oneraria fundi gratiâ parata, naves, molæ manuariæ, *l.* 8. *l.* 12. §. 1. 10. 11. 28. 35. 40. & 43. *l.* 15. §. 1. *l.* 16. §. 1. *l.* 18. §. 3. *l.* 26. §. 1. *l.* 27. §. 4. & 5. *de inſtr. leg.* tribula *Jeſa. c.* 28. *v.* 27. 28.

§. III.

1 DE his fundi inſtrumentis in genere tenendum, haud facilè in ea porrigendam eſſe executionem aut pignorum captionem, ne impediatur agricultura, *arg. l.* 7. 8. *& ſeq. Auth. C. quæ res pign. obl. add.*
2 *Conſtit. Frideric. II.* §. 11. *Klock. de contribut. c.* 18. *n.* 42. niſi debitori alia bona non ſuperſint, aut (&) inſtrumenta fundi ſint ſpeciatim obligata; vid. eadem hæc etiam ad ſuppellectilem extendentem Robertum Marantam, *in ſpec. aur. part.* 6. *de execut. ſentent. n.* 30. 31. 45. *& ſeq. Melon.*
3 *theſ. jur. feud. civ. & crim. tit.* 18. *n.* 47. & 48. Neq; immeritò ceſſat privilegium in caſu deficientium aliorum bonorum, aut ſpecialis hypothe-

pothecæ in ejusmodi instrumentis constitutæ, siquidem posteriori casu verisimile est, debitorem jam tum alia bona non habuisse, in quibus aliàs longè securior creditori hypotheca fuisset quæsita: priori verò casu apparet certus & notorius aliorum bonorum defectus. Quorsum 4
ergò proderunt agri instrumenta, aut quomodo agricultura capiet impedimentum apud eum, qui nullos agros possidet? Potiùs illa agriculturæ promovendæ ac publicæ utilitatis ratio obtinetur, si tunc ea instrumenta sint apud creditorem, vel eum, cui is vendiderit. Insuper 5
ratio publicæ utilitatis alterius juri speciali non præjudicat, quando eadem æquè aut magis in alio subjecto seu possessore, quàm in priori domino obtinetur, præsertim si is aliquod jus in ea re vel ad eam haberet, propter quod priori domino, suo dominii jure cadenti & promovendæ publicæ utilitati non amplius sufficienti, esset præferendus, *vid. Miscell. jur. quæst. 2.* Hæcq; eò fortiùs tenenda sunt ac locum inve- 6
niunt, quando creditor aliàs laboraturus esset inopiâ, cùm in pari miserationis momento, atq; dum egendum est alterutri, æquius sit indigere debitorem, ceu qui certat de lucro captando, cùm creditor saltem velit evitare damnum, *Coler. de process. execut. part. 2. c. 3. n. 126. Tabor. de præsid. deb. & alter. tant. part. 3. art. 8. §. 25.* Ast quæritur, an instru- 7
menta fundi, in casibus non deficientium aliorum bonorum, aut non constitutæ in iis hypothecæ, ab executionibus libera, eodem modo etiam non sint obnoxia arrestis? Ratio differentiæ & dubitationis videbatur, quòd ipsius debitoris persona ab arresto haud sit immunis, minus igitur multò immunitatis privilegio gaudere queant ejusdem bona. Crediderim tamen, tunc locum privilegio esse, quando ejus ratio militat quoq; & quadrat in arresto, veluti si arrestum in loco domicilii, ubi agricultura exercetur, imponendum esset, & (sub quâ conditione demum privilegium obtinet) alia bona suppeterent, pro debito exsolvendo sufficientia, vel si quis ea instrumenta secum abduxisset aliorsum transportandi & faciendæ agriculturæ causâ, & tamen alia quoq; sufficientia bona in loco arresti secum haberet: Secus verò, si vel alia bona debitor in loco arresti non possideret, ac sic conditio privilegii deficeret, vel is instrumenta fundi secum tulisset, non ut alibi iisdem ad agriculturam uteretur, sed ut venderet &c. quo casu ipsius etiam debitoris agriculturæ, utut alia bona non deessent, haud fieret impedimentum, adeoq;, cessante ratione, meritò viribus destitueretur ipsum privi-

8 privilegium. *Conf. etiam Mev. de arrest. c. 9. n. 53. & seq.* Cœterùm exceptionem à prædicto privilegio non tribuunt debita fiscalia, aut in solvendis decimis per quadrimestre tempus à die sententiæ commissa mora, utut alicubi contraria practica magis de facto, quàm ex firma ratione juris servetur, *docente ex Choppin. Gothofr. ad l. 7. C. quæ res pign.*
9 *oblig. lit. a.* Cùm enim eo casu, quo alia bona non desunt, (quippè aliàs privilegium cessaret non ob fisci aut decimatoris causam favorabilem, sed ex prædicta ratione) fisco decimarumve domino aliter possit satisfieri, & ea, quæ in causa fisci aut decimarum versatur publica utilitas & favor, æquè in aliis bonis obtineri, quid opus est contrariâ ratione efficere, ut altera res publicè utilis impediatur, *arg. l. 4. C. de execut. rei judic. verb. Cùm rem judicatam possit alius rationibus exequi?*
10 Nec enim in concursu plurium publicarum necessitatum vel utilitatum una alteram debet impedire, vel una potior alteri præferri, quando utraq; potest obtineri, sed tunc demum, si unâ earum positâ altera necessariò defectura est, *vid. Miscellan. jur. quæst. 2.*

## §. IV.

1 IN specie nunc adjicienda sunt, quæ circa materiam doliorum occurrunt, in quibus plerumq; vinum, quandoq; etiam frumentum, aliave res conditur, *l. 206. ff. de V. S.* Hæc, nec non seriæ, cuppæ, cadi & amphoræ, si perpetui usus causâ in fundo infossa & defixa, vel ad perpetuum usum destinata sint, habentur ejusdem fundi pars & portio, & veniunt sub pertinentiis fundi, adeoq; cedunt emptori vel legatario, si fundus esset venditus aut legatus, quemadmodum etiam usufructu fundi legato eorundem ususfructus competit, nec usufructuarius iis uti prohibendus est; E contrario, si vel non essent in fundo defossa & infixa, vel non ad perpetuum usum, sed propter commoditatem utendi, aliamve talem causam, quæ ad ipsius fundi perpetuam instructionem nihil pertineret, veluti si ibi haberentur saltem tanquam instrumenta, ad præsentem usum, tunc rutis cæsis forent annumeranda, neq; comprehenderentur sub pertinentiis fundi, adeoq; nec sub fundi venditione, aut legato, vel sub ususfructus legato, *l. 15. §. 6. ff. de usufr. l. 21. l. 26. l. 12. §. 23. 24. ff. de instruct. leg. l. 76. ff. de contrah. empt.*
2 *l. 18. ff. de act. empt.* Non obstant l. 17. pr. ff. de act. empt. l. 93. §. 4. de legat. 3. qui textus accipiendi sunt de doliis defixis quidem, at non

perpe-

perpetui, sed præsentis usus gratiâ, *l.12.pr. l.26. ff. de instr. leg. l.17. §.7.ff. de act. empt.* quod idem sentiendum de torcularibus.

§. V.

1 COnsequens etiam illi distinctioni est, quòd dominus seu locator villæ, ad præstanda omnia pro perpetuo fundi usu parata instrumenta obligatus, præstare teneatur, nisi aliter foret pactum, etiam dolia & torcularia, eademq; vitiata reficere; quæ tamen dolia à conductore ad præsentem usum sint picanda, isq; etiam, si suâ culpâ essent corrupta, ex locato obstrictus eadem restituere, *l.19. §.2 ff. locat.* unde 2 locator, si dolia vitiosa tradiderit, & vinum effluxerit, poterit à conductore conveniri ad interesse, quamvis vitiositatem ignoraverit, *d. l.19. §.1. ff. locat.* Non obstant ea quæ dixi superius *Class.12. Sect.2.* 3 *§.17.* ac *Class.4 Sect.3 §.21. & Sect.17. §.17.* Siquidem diversitas est inter emptorem & conductorem, qui posterior non potest obligari, ut rem conductam adeò circumspectè & sollicitè intueatur, cùm emptori, qui perpetuum dominium quæsiturus est, incumbat in rei qualitatem accuratius advertere, quâ diligentiâ omissâ habet, quod sibi imputet. Similiter in casibus *Class.4. Sect.3. §.21. & Sect.17 §.17.* inevitabilis & excusabilis versatur ignorantia, cùm scire quis absq; desidiæ culpâ nequeat, qualis in suo fundo herba sit, pestibilis nec ne? cùm econtrà indiligentiæ argumentum reputandum, vitiositatem doliorum suorum ignorare, quæ ideò crassa & supina patrisfamiliâs ignorantia excusationem non meretur. Porrò præfatæ distinctioni innititur id, 4 quòd, legato vino, non debeantur dolia, maximè si in cella defixa sint, aut propter magnitudinem difficulter queant moveri; secus ac si minora forent dolia, veluti cuppæ, amphoræ, quæ non perpetui usus causâ, velut instrumenta ad fundum perpetuò pertinentia adessent, *l 3. §.1. ff. de tritic. vin. leg.* Eadem ratione in venditione vineæ non com- 5 prehenduntur torcularia ac dolia, *v. Schepliz. consuetud. Brandenburg. part.4. tit.17. §.1. n.7.*

§. VI.

1 ULterius de hac materia ex jure notasse meretur, si quis fundum cum certo numero doliorum inibi infossorum vendidisset, & plura dolia, quàm ad eum conventum numerum ibi invenirentur, quòd penes venditorem sit electio, quænam ex omnibus tradere velit, modò præstet integra; at verò teneatur præ-

ſtare omnia, qualia qualia ibi ſint, ſi ultrà illum numerum nulla ſupereſſent, minimè obligatus pro non integris quicquam dare, aut de pre-
2 tio remittere *l.* 54. §. *fin. ff. de act. empt.* Item quòd dolia aliorſum transportanda conducens & frangens, teneatur eo nomine, quemadmodum is, qui tignum transvehendum conduxerat, *l.* 25. §. 7. *ff. locat.*
3 *add. Claſſ.* 7. *Sect.* 3. §. 1. Deniq; hâc occaſione in mentem cadit quæſtio, utrum qui decimarum vini debitores ſunt, poſſint obſtringi, ut muſtum vini ex uvis colligant in doliis menſuratis, & quis in eum caſum ferat expenſas, in menſurationem doliorum faciendas? Sed quia hæc quæſtio magis incidit in materiam juris decimarum, quàm do-
4 liorum, placuit lectorem remittere ad Miſcell jur. *quæſt.* 13. Plura de doliis vid. ſupr. *Claſſ.* 8. §. 2. *n.* 11. *Claſſ.* 12. *Sect.* 2. §. 18. *n* 6.

## §. VII.

1 DE plauſtris quoq; & vehiculis quædam tangenda ſunt: veluti quòd ad exhibendum teneatur, qui vehiculo ſuo alienam jun-
2 xerit rotam, utut civiliter non poſſideat *l* 7. §. 1. *ff. ad exhib.* item quòd in caſu, ſi duobus vehiculum commodatum, uſus quidem videatur conceſſus dividuus, at nihilominùs quilibet commodatarius ratione culpæ teneatur in ſolidum, & alter alterius præſtatione liberetur, quaſi ſint duo rei *l.* 5. § *fin. junct. l* 21 § 1 *ff. commodit. Robert. Marant. ex-*
3 *poſit. ad d. l.* 5. § *fin.* Porrò quòd illa conſuetudo, quâ alicubi vehiculum, culpâ aurigæ everſum, quo quispiam quaſſatus vel occiſus eſſet, item equi, & impoſitæ currui merces aliæve res applicantur Fiſco, ſit damnabilis & ſublata, *Ord. crim. art.* 218. ut nunc auriga ſaltem conveniri poſſit ſecundùm dicta, *Claſſ.* 12. *Sect.* 3. §. 9. *n.* 3 *& Claſſ.* 7. *Sect.* 3. §. 1. add. l. 52. §. 1. ff. ad L. Aquil. ubi notabilis habetur caſus, ſi in clivo aut præcipitio duo plauſtra onuſta ſe invicem ſequerentur, & inferius à ſuperiore ita percuteretur, ut retrò rediret & quempiam
4 ſupprimeret. Quid verò obtineat, ſi quis, dum fœnum curru depoſiturus eſt, perticam pro continendo fœno ſuperiùs alligatam, den Wißbaum / in terram projiceret, eâq; quempiam improvisò vel doloſè occideret, facilè colligitur ex dictis de eo, qui ramum ex arbore vel tignum ex ædibus dejecit, *arg. c.* 14. *χ. de homicid. add. ſupr. Claſſ.* 5. *Sect.* 2. §. *unic.*

§. VIII. Ul-

§. VIII.

ULteriùs occaſione de vehiculis materiæ videndum eſt de corun- 1
dem furto: Hoc quippe, ſicut & aratrorum furtum quibusdam habetur alio communi furto ignominioſius, ut fur, ſi quo dignitatis loco collocatus foret, degradetur: **Welcher einen Frembden und eines andern Wagen durch Dieberey abhändig macht / der wird vom Krieg und Ritter-Stand abgeſetzt.** *v. Melon. theſ. jur. feud. Civ. & Crim. tit. 49. n. 196.* forſitan quia hujusmodi res non facilè poſſunt 2
cuſtodiri, ſed neceſſitate quâdam extra ædes in villa rureve relinquendæ ſunt, atq; in mutuâ vicinorum probitate confidendum, quam mutuam & quaſi tacitè ſibi invicem datam ſponſionem ac fidem fefelliſſe ſit grave & abominandum, *arg. l. 1. § 4. ff. depoſ. l. 1. pr. l. 25. pr. ff. de conſtit. pec. l. 1. pr. ff. de pact.* Sed verò ea diſpoſitio eſt juris militaris, 3
quod in multis aliis ſingularia quædam conſtituit. Similiter illa con- 4
ſtitutio juris provincialis Saxonici, quæ habetur lib. 2 art. 13. verſ. **Alle Mörder / und die den Pflug berauben ꝛc. die ſoll man alle radebrechen /** non pertinet ad fures aratrorum, vomerum, aut equorum ex aratro, quaſi hi gravius, quàm alii fures, puniendi ſint, rotâq; contundendi, *Reinhard. part. 5. diſſ. 22.* ſed potius ad raptores & prædones, aratra vel equos ex aratris non clam auferentes, potiùs palam diripientes & violenter abducentes, ſicut eam conſtitutionem poſtmodum ipſe Elector D. Auguſtus reſtrictivè explicat, volens fures aratrorum perinde, atq; aliarum rerum, puniri *in Conſtit. Elect. 35. add. Carpzov. pract Crim. part. 2. quæſt. 88. n. 47. & ſeq.* Quâ ratione, quan- 5
do Aſſeſſores & Scabini illius in Abbatia Corbeienſi olim uſitati peculiaris de cauſis rureſtribus judicii, **des freyen Feld-Gerichts /** jubentur in cauſis furtorum, quæ in aratris, vomeribus, aut vehiculis contingunt, judicare usq; ad ſanguinem, his verbis: **Und da auf ſolchen Flohren / Feldern und Ackern in das Corveyiſche freye Feld-Gerichts-Recht gehörend / ein Mord eines Menſchen oder Viehes / oder ein Diebſtahl an Pflügen / Egen / Wagen / oder Viehe geſchehen / müſten die Frey-Richter nach obbemeldter** form **darumb richten / und ſprechen biß ans Blut / und alßdann den Ubertretter der ordentlichen Hohen Lands-Fürſtlichen Obrigkeit zum Blut-Urtheil und zur peinlichen** execution **überantworten.** *v. Fritſch. ſupplem. Beſold. voc.* **Feld-Gericht.** Dubium non eſt, quin hæc ipſa conſtitutio nihil

aliud velit, quàm quòd ea furta, velut aliarum rerum, criminaliter ad arbitrariam pœnam, nonnunquam usq; ad mortem exaſperandam, debeant vindicari. Imò ſaltem videtur innuere conſtitutio, ut prædicti judices in iis caſibus poſſint cognoſcere duntaxat civiliter, relictâ ſuperiori judici cognitione & executione, ſi delicti gravitas pœnam mortis efflagitet: vel ut ipſi quidem tunc dirigant proceſſum criminalem & concipiant ſententiam, aſt hanc ſuperiori confirmandam & executioni mandandam transmittant.

§. IX.

1 NOn ſimpliciter damnanda videtur conſuetudo, quâ alicubi equus ad rotam vehiculi, non aliam ejus partem, alligatus cedit lucro carnificis, cum is, qui alligavit, cenſeatur equum, inſtar carnificis, crudeliter torquere & necare, qui ſcire poterat & debebat, equum poſſe currum movere, & rotis circumactis, colloq; ſic torto & fracto,
2 perire. Voluit itaq; conſuetudo deterrere homines parùm providentes, quæ & ideò in multis locis adhuc eatenus obtinet, ut carnifici permittatur equum rotæ alligatum capere & detinere, donec ſibi ab eo, qui alligaverat, ſecundùm propriam conventionem vel pro arbitrio judicis eſſet ſatisfactum.

§. X.

1 DEniq; ad materiam vehiculorum referendum eſt jus temonis im-
2 mittendi, das Teichsel-Recht. Cùm enim haud raró contingat, ut ruſtici, vel qui alii rura colunt, habeant horrea valde anguſta, ut oblongum illud lignum, inter equos intermedium, jugumq; in curru ſ. plauſtro continens, non queant in ſuo relinquere, ſolent cum vicinis convenire, quò liceat foramen aperire, & temonem in illorum areas vel
3 horrea aliave loca porrigere. Huic conventioni nonnunquam adjicitur modus, ut ſaltem tempore meſſis, quo frumenta in horreum convehuntur, vicinus obſtrictus ſit temonis protenſionem vel immiſſio-
4 nem admittere. De cœtero hoc jus, ſive conventione ſive præſcriptione vel alio titulo quæſitum, habetur pro ſervitute ruſtica reali ſeu prædiali, tanquam quod ad utilitatem alterius horrei conſtitutum eſt & debetur, *vid. Fritſch. ſupplem. Beſold. voc.* Teichsel / Teichsel-Recht.
5 Plura de jure vehiculorum vide ſuprà *h Claſſ.* 12. *Sect.* 3 §. 6. *& ſeq. Add. l.1. §.4. ff. de via public. & ſi quid. l.1. in f. C. de excuſ. artif.*

§ XI. Ve-

§. XI.

VEhiculorum tam gestatoriorum, quàm onerariorum vicem in 1 fluminibus subeunt naves, *l. ult. ff. de serv. rust. præd. l.* 12. *§.* 1. *de instrum. leg. l.* 55. §. 5. *de legat.* 3. *add. I Reg. c.* 5. *v.* 9. *c.* 9. *v.* 26. *& seq. c.* 22. *v.* 49. 50. de quarum antiquitate simul ex iisdem apparet textibus, 2 quibus addi poterunt, *Genes. c.* 6. *v.* 14. *c.* 7. *v.* 17. 18. *II. Paralip. c.* 9. *v.* 21. *Jesa. c.* 18 *v.* 1. *& seq. c.* 23. *v.* 1. *& seq. c.* 60. *v.* 9. Jung. *Naurabt. ad Hippoll. à Collib. de increm. urb. c.* 5. *lit. b. n.* 1. ubi de multiplici na- 3 vium tractat usu, ad quem nunc porrò etiam reponendus est, quando Imperator Nero navem componi curavit, quæ per artem in mari soluta matrem suam, Agrippinam, ejus rei ignaram, effunderet, *v. Micræl. Synt. hist. lib.* 2. *Sect.* 3. *q.* 21. de quali simili ponte dictum suprà *Class.* 11. *Sect.* 1. §. 10. *n.* 5.

§. XII.

ETiamsi navium usus sit in fluminibus, §. *præced. n* 1. haud tamen 1 flumen est pars navis, velut solum s. area ædificii, sed tantummodò navi subjacet tanquam solum acervo, *l.* 10. *ff. quod vi aut clam.* indeq; in vindicatione non venit flumen, sicut in vindicatione ædificii 2 solum, *l.* 49. *pr. ff de R. V. l.* 23 *ff. de usucap.*

§. XIII.

COnveniens est præfato principio, quòd navis, si non ad perpetuum 1 fundi usum habeatur, utut sit res amplissima, pertineat instar vehiculi ad res mobiles, *arg. l.* 49. *pr. ff. de R. V. l.* 23 *ff. de usucap.* adeoq; 2 ratione ejus non competat interdictum quod vi aut clam, *l.* 20. §. 4. *ff. quod vi aut clam.* neq; etiam illi, qui de nave dejectus est, interdictum de vi & vi armata, *l.* 1. *§.* 7. *ff. de vi & vi armat.* quo casu tamen dejiciens tenebitur L. Juliâ de vi publicâ vel privatâ, *arg. l.* 3. §. *ult. ff. ad L. Jul. de vi public.* Ex eâdem mobilitatis causâ etiam jus retractus 3 non habet locum in venditione navis, *v. Tiraquell. de retract. gentilit.* §. 1. *gloss.* 7. *num.* 88. 89. 90. Utrum verò navis possessio relevet à satis- 4 datione, non convenit inter Doctores, quorum quidam affirmativam tenent, quòd navis propter molem suam non facilè queat occultari aut aliorsum transportari, *v. infr. part.* 2. *Class.* 2. *§.* 13. *n.* 6. alii negant, haud difficilem navis transportationem & celationem existimantes, *v. Tiraquell. d. loc. n.* 91.

 §. XIV.

§. XIV.

1 NAvis ex alienis tabulis facta ædificantis est, *l.61. ff. de R.V. l.26.*
2 *pr. & §.1. ff. de acq. rer. dom.* eò quidem magis, si ex alienis tabulis quis navem suam refecisset, unam saltem vel alteram alienam
3 tabulam jungendo, *d. text. add. §.25. Instit. de R.D.* ita tamen ut dominus tabularum actionem habeat ad exhibendum, *l.7. §.2. ff. ad exhib.*
4 *Struv. Synt. Civ. Ex.41. th.37. 40. & seq.* Quod idem judicium ferendum de statua ex alieno ligno fabricata, *Gothofr. ad l.26. ff. de acq. rer. dom.* Jung. *l.7. §.2. ff. ad exhib. l.14. ff. de aur. arg. leg. l.23. §.2. & 5. ff. de R.V.*

§. XV.

1 SI quis, secundùm prædicta, tabulam tanquam suam, in judicio petiisset & succubuisset, tunc eidem easdem tabulas, navi dissolutâ, denuò petenti obstat exceptio rei judicatæ, *l 27. §.8. ff. de pact. l. 7. pr.*
2 *m. f. ff. de except. rei judic.* Non adversantur d. l.7. § 2. de except. rei judic. & l.59. ff. de R. V. Responsio petenda ex diversitate ædificio-
3 rum & navium, *arg. l.7. §.2. & praced.* Neq; contrarium evincit l. 88. §.2. ff. de legat. 3. Etenim alia ibi est ratio, nimirum quod testator navem, atq; sic formam, legaverit; item quòd tabulæ post dissolutionem non amplius sint pars navis integralis: cùm hic ratio sita sit in eo, quia non possit habere jus prætensi dominii in tabulis dissolutis, quem istud jam ante nunquam habuisse apparuit & judicatum est, *conf. suprà Class. 3. Sect.1. § 3. n.1. Class.6. Sect.1. §.8.*

§. XVI.

1 NAvis à debitore facta ex sylva, quæ alteri erat oppignorata, haud est pignori, nisi vel aliter esset pactum, *l.18. §.3. ff. de pignor. Negusant. de pignorib. & hypothec. pag. 34. n.26. Melon. thes. jur. feud. Civ. & Crim. tit.18. n.14.* vel debitor non foret solvendo, ut navem in subsidium pignori obligatam esse æquitas poscat, *Cæpoll. de serv. rust. præd.*
2 *c.22. n 7.* ubi etiam *n. 8.* disquirit, num creditor debitorem queat prohibere, ne ex sylva oppignorata arbores cædat ad faciendam navem? *add. supr. Class.4. Sect.5. §.18. n.3.*

§. XVII.

1 NAvi venditâ, emptâ, singulæ ejus tabulæ non intelliguntur venditæ, emptæ, & membra, indeq; illarum evictarum nomine

ven-

venditor emptori haud obligatur ad evictionem, sed ex empto actione, *l.36. ff. de eviction.* Ad membra autem navis non refertur artemo, 2
*l.242. pr. ff. de V.S.* neq; scapha, quæ navi, velut reliqua membra, gubernacula, malus, antemna, velum &c. non est conjuncta, verùm per se parva navicula, *l.44. ff. de eviction. l.242 ff. de V.S.* Unde etiam in 3
aliis casibus scapha separatim vindicanda *l. 3.§.1. ff. de R.V.* vendenda, leganda &c. est, neq; habetur instrumentum navis, & navicum in- 4
strumento legatâ vel venditâ haud comprehenditur, *l. ult. ff. de instrum. leg.*

## §. XVIII.

NAvis alteri promissa, si dissoluta & rursus ex iisdem tabulis com- 1
pacta, vel etiam, totâ carinâ manente, per partes refecta sit, eadem navis esse, neq; obligatio extincta, sed tantisper cessasse videtur, quando scilicet dissolutio eâ mente fuisset facta, ut navis rursus compingeretur: Secus si navis, ut in alium usum converterentur tabulæ, disso- 2
luta, & posteà, mutato consilio, rursus compacta foret, *l.98. §.ult. ff. de solut. l 83. §.5. ff. de V.O. l.24. §.ult. ff. de legat.1. Mascard. de probat. conclus.1287.n.24. Mantic. de conjectur. ult. vol. lib.12. tit.2.n.7. & 8.* Idem in d.l 83. §.5. de V.O. statuitur de ædificio diruto, & ex iisdem 3
tignis restituto, *add. l. 88. §. 2. ff. de Legat. 3. Robert. rer. judicat. libr. 4 c. 8.*

## §. XIX.

CUm navium usus consistat in navigando, consequens est, quòd na- 1
vis, quando ususfructus ejus legatus esset, navigatum mittenda sit, utut periculum naufragii immineret, *l.12.§.1. ff. de usufr.* indeq; 2
usufructuarius, si tempore navigationis, *Cæpoll. de servit. rust. præd. c.29. n 5.* navem trans mare misisset, eaq; periisset, eo nomine haud teneatur, nisi eam commisisset hominibus minùs idoneis, ceu ad quam culpæ præstationem quilibet sit obstrictus, à quo navis potest repeti ac diligentia exigi, *l.16. §.1 l.36. §.1. ff. de R.V. l.6. C. de offic. Rect. provinc.* Is verò, qui malâ fide possidet, si rei vindicatione conveniatur, ultrà 3
etiam obligatus est restituere fructus & vecturas, ex duplici æquitatis ratione, tum quod propter malam fidem non habeat jus possidendi, fructusq; ac vecturas percipiendi, quùm quia non sustinet periculum, adeoq; nec debeat vecturæ commodum sentire, *l. 62. ff. de R. V. junct. l.10. ff. de R. J.*

§.XX. Si

## §. XX.

1 SI quid de navi dejectum esset vel effusum, alteriq; damnum inde illatum, potest competere utilis actio de dejecto, effuso, in eum, qui navi est præpositus, *l.6.§.3. ff. de his qui deject.*

## §. XXI.

1 QUando cujusdam navis in alterius scapham impacta, dedisset damnum, dabitur actio L. Aquiliæ, si culpâ nautarum tale quid acciderit, non si aliunde v.g. si funus foret ruptus, *l.29.§.2. ff. ad L. Aquil.*
2 Similiter Aquiliâ agendum, si navis vi ventorum esset impulsa in funes anchorarum, retia piscatorum &c. nautæq;, cùm alio modo se extricare potuissent, nihilominus præcidissent funes vel retia, damni æstimatione faciendâ ob retia, non etiam nomine piscium qui capi potuissent, quia incertum fuit an caperentur, *d. l. 29. §. 3. ad L. Aquil.*
3 Porro etiam in gubernatorem aut ducatorem actio est, si navis, quæ tamen ob magnitudinem temperari potuit, alteram contra se venientem
4 obruisset, *d. l. 29. §. 4.* Itemq; in factum actio, si quis funem, quo navis religata erat, præcidisset, ut navis inde periisset, *d. l. 29. §. 5.*

## §. XXII.

1 SI ictu fulminis navis depressæ armamenta, arbor, antemna &c. essent deusta, nauta verò statim tumultuaria armamenta coëmisset, ne vectores impedirentur, quæritur, utrum æquitas contributionis ex
2 L. Rhodia inveniat locum? Talis certè æquitas hîc nulla adest, cùm non tam servandarum mercium, quàm instruendæ navis causâ sum-
3 ptus fecerit nauta, *l.6. ff. de L. Rhod.* Alia ratio foret, si communis periculi avertendi causâ arbor esset cæsa, vel aliud navis instrumentum, *l.3. l.5. §. 1. ff. de L. Rhod.*

## §. XXIII.

1 SI ratis fluminum vi in agrum alterius fuerit delata, eam tollendi potestas non aliter conceditur domino, nisi de præterito quoq; damno caverit agri domino, *l.9 §. 3. & §§. praced. ff. de damn. inf. l.5. §.4. ff. ad*
2 *exhib. l.8. ff. de incend. ruin. naufrag.* Et si forsitan nemo sit, qui ratem tollere velit, ejusq; dominus nesciatur, consultum volunt domino agri, ut faciat per Magistratum fieri proclamationes in locis vicinis, quò dominus ratem intra certum tempus tollat, secus eâdem pro derelicto

haben-

habendâ & occupanti concedendâ, vel potiùs, elapso aliquo post proclamationem tempore, distrahendâ, pretioq; pauperibus erogando, quâ viâ neq; domino agri nimis erit nocitum, neq; eum dominus ratis valet arguere furti, *l. 3. pr. ff. de incend. ruin. naufrag. Auth. Navigia C. de furt. c. 5. χ. de usur. Cæpoll. de serv. rustic. præd. c. 27. n. 4. & 5. add. suprà Class. 6. Sect. 2. §. 21. n. 1. item ibid. Sect. 1. §. 5.*

## §. XXIV.

OCcasione materiæ de navibus occurrit quæstio, utrum traditione 1
instrumentorum navis censeatur tradi possessio ipsius navis? Quam quæstionem affirmant, quia sine istis instrumentis navis sit inutilis, hæcq; sint, per quæ navis ducitur, & quodammodo repræsentatur, *v. Mascard. de probat. conclus. 1191. n. 4. & 5.* Porrò in specie de 2
navi rostrata adnotandum, eam veram navem esse, ideoq; conditionem promissioni adjectam, *si navis ex Asia venerit*, extitisse videri, quamvis navis rostrata venisset. *Hahn. ad Wes ɴ. de stat. hom. pag. m. 90. col. 2. & pag. 91. col. 2.* Id quoq; peculiare est in navibus bellicis, seu ad 3
usum belli habitis, quòd jus postliminii habeat locum, in aliis navibus, veluti piscatoriis, voluptuariis &c. neutiquam obtinens *l. 2. pr. ff. de captiv. & postlim. revers.* Plura de navibus collige ex dictis suprà 4
*Class. 11. Sect. 2. Add. Cæpoll. de servit. rust. præd. c. 29 & c. 44. n. 7. Marquard. de jur. mercat. lib. 2. c. 5. ubi multa de navibus habet singularia.*

## §. XXV.

COnservandorum fructuum causâ, & quò prædia ab incursu ho- 1
minum ac pecudum sint tutiora, insuperq; præcaveantur lites & rixæ, quas prædiorum vicinitas solet excitare, paterfamiliâs eadem ligneis circumcingit sepibus, neq; prohiberi à vicino potest, utut prædia hactenus nunquam à se invicem aliquo sepimento fuissent sejuncta vel clausa, ceu quòd ea res, quæ juri Gentium haud repugnaret, sit meræ facultatis, haud ullo, etiam mille annorum, tempore præscriptibilis, nisi aliquando ad ulterius contradictionem acquievisset, qui nunc sepem structurus est, *Cost. de quot. & rat. quæst. 46. n. 7. Fritsch. opusc. var. jur. publ. & priv. tr. 22. §. 19. & 20.* Imò potiùs publicæ utilitatis gra- 2
tiâ curandum à Magistratu, ut arbores pomiferæ, horti, sylvarum seminaria, arva & prædia sepibus & fruticibus spinosis muniantur, quò

minus vel hominum vel pecudum damnificationibus arbores, poma, gramina, aliive fructus ſubjaceant, *v. ſupr. Claſſ. 2. Sect. 2. §. 11. add.*
3 *Fritſch. d.* §. 20. *& ibid.* §. 24. 36. in tantum, ut jure quoq; cogatur alter dominorum, ſi commune ſepimentum foret ruptum, partem ferre ſumptuum, qui in refectionem impendendi ſunt, aut pro rata eos, qui impenſi eſſent, condomino reſtituere, *Fritſch. d. loc.* §. 23. utut aliàs, ſi non commune, ſed proprium ſibi ſepimentum in ſuam principaliter utilitatem quis ſtrueret, nil ſumptuum conferre obſtricti ſint vicini, quorum utilitas ſecundariò verſatur, niſi ædificantem ſublevare ſponte
4 maluerint, *v. Reformat. Francofurt. part. 9. tit. 4. §. 8.* Alia eſt ea publicæ utilitatis ratio, cui innititur poteſtas venationum domini, quâ eidem cingere permiſſum ſylvam venatoriam pro captura ferarum, etiam invito ejus domino, *v. ſupr. Claſſ. 4. Sect. 7. §. 2.*

## §. XXVI.

1 AD genera ſepium illud quoq; referendum eſt, quo ſylva cingitur non pro captura ferarum, ſed ut feræ contineantur in ſylvis, ne excurrant ad agros & prata, pabula ex frugibus quærendi causâ: Item
2 ſepimenta pro conſervatione ſegetum & graminum facta in prædiis,
3 quæ banni ferini ſituatione & diſtrictu comprehenſa ſunt. Nullam equidem video rationem firmam, quâ proprietarii aliive poſſeſſores queant prohiberi ſua prædia, etiam ea quæ aliàs ſepibus non ſolent muniri, die kein Garten-Recht haben/ vel planè nullis vel ſaltem non al-
4 tis ſepibus vallare, *Meurer. citand. loc.* Non eam, quâ fundi dominus, velut glandes ſylvarum, *v. Claſſ. 4. Sect. 3 §. 11. & ſeq.* ita etiam ſegetes agrorum & gramina pratorum relinquere pabulis ferarum videbatur obſtrictus, cùm feris ſat pabuli ſuppetat ex graminibus & arboribus ſylveſtribus, qualia ideò gramina in ſylvis ad bannum ferinum deſtinatis, vel ex alia cauſa à paſtu pecorum munitis, non cedunt ſalario Officialium, verùm ſecanda & exſiccanda ſunt, ut hybernis temporibus feris præbeant pabula, *v. Ordin. Haſſiac. Ludovici. de annis 1616. & 1617. Knipſchild. de oblig. dom. & vaſall. p. 2. q. 1. n. 147. & de jurib.*
5 *ac privil. civit. Imper. lib. 2. c. 7. n. 60.* Etenim fructus ſegetum, niſi qui ſuperflui aut inutiles in agris relinquuntur, ſunt deputati ad conſervationem hominis, magis neceſſariam quàm ferarum, *Exod. c. 23. v. 11.* ac in perditione agriculturæ damnum publicum, & ipſius domi-

nii

ni forestalis longè majus versatur, quàm si omnes perderet feras. *Conf. Lather. de cens. l. 3. c. 5. & 6. Klock. de ærar. lib. 2. c. 1. Item tom. 1. cons. 30. n. 26. 27. 28. 29.* Non etiam contrarium evincit ratio, quâ me- 6
tus est, ne fundi possessor feras, quæ sepem altam transiliissent, fuget & capiat vel occidat, si ob altitudinem sepium non facilè possent retrogredi, *Meurer. citand. loc.* nam cadit metus, si vigilanti Officialium 7
sylvestrium curâ & pœnis in transgressorem, nec non pœnalibus mandatis fundorum possessores obstringantur, ubi tale quid contigerit, rem domino foresti, ejusve Præfectis denunciare, quò fera capiatur &c. Et foret iniquissimum, si propter delictum unius vel alterius, cui aliô 8
modô obviari potest, aliis multis imponeretur onus ferendi tam immensum & toti Reipublicæ exitiale damnum, *Meurer. citand. loc. tit.* Von dem Gebrauch oder Gewonheit. *pag. 41. Merckelbach. Inter-Cons. Klock. 30. n. 26. 27. 28. vol 1.* Sanè is metus satis erit fugatus, si 9
observentur ea, quæ superiùs dicta, *Class. 4. Sect. 16. §. 5. n. 17. & seq.* si itidem illius apud Naurathum ordinationis, præprimis ejus æquissimi statuti habeatur ratio, ut bannum ferinum fossis & vivis sepibus, pro conservatione segetum & fœni, circummuniatur: Verba sunt, Viertens/ vor und an denen hohen Gewälden und der Wild-Bahn her tieffe und hohe Wild-Graben auffwerffen / Zäune darauff setzen und sel endige Dörner oder ander Puschwerck daran legen und pflantzen/ und also eine beständige Wild-Hecke auffziehen. Eoq; nomi- 10
ne novissimè benignitatem suam & in subditos clementiam æternæ gloriæ mancipavit Carolus, Hassiæ Landgravius, dum in ordinatione forestali de anno 1683. non solùm permittit, sed etiam seriò demandat talia fieri sepimenta, lignaq; in eorum constructionem gratiosissimè concedens, his verbis: Unsere Beambten sollen auch den Unterthanen anbefehlen/ daß sie umb die vor den Wäldern / sonderlich den Haupt-Wild Bannen/ liegenden Feldern tüchtige Zäune / wo sie keine lebendige Hecken oder Zäune darumb haben / machen / und dardurch ihre Felder und Früchte vor dem Wildprett verwahren/ darzu ihnen dann aus dem Lager- oder anderem abständigen Gehöltz die Nothdurfft forstfrey gefolgt werden soll. Hoc saltem domino fore- 11
stali jus est, ut valeat prohibere possessores prædiorum, ne in eorum munitionem sepem faciant nimis altam, vel etiam talem, cujus terræ infixi pali in supremitate sint acuati, ut feræ, pabuli quærendi causâ

transilientes in iis defigantur, *Meurer.* Jagt- und Forst-Recht / *part. 2. pag.* 39. §. Was vor und wie viel Beschwerden von wegen des Forsts. *vers.* Erstlichen ist es. *verb.* Deßgleichen nicht spitzig / und auch also zu machen / daß nicht das Wildpret / so es hinein kommt geängstiget und gefället werde: Item Tit. Wie die Zäune zu Beschützung der Früchten und Bau-Güter wider das Wildpret zu machen. *pag.* 46. *Besold. thes. pract. voc.* Forst. ibi: Item Abschaffung spitziger Zäune. *Idem part.* 1. *Consil.* 3. *cap.* 4. *tit.* 4. *n.* 14. *Knipschild. de oblig. dom. & vasall. p.* 2. *q.* 1. *n.* 150. *& de jurib. ac privileg. Civ. Imper. l.* 2. *c.* 7. *n.* 63 *Fritsch. opusc. var. jur. publ. & priv. tr.* 22. §. 17. *Nauraht. de ratiocin. pag.* 370.

## §. XXVII.

1 SEpem quilibet in fundi sui termino struere jus habet, nisi fundus vicino debeat servitutem talem, cujus usus impediretur positione se-
2 pium: Unde banni ferini dominus haud potest impedire, quò minus possessores prædiorum, districtu banni ferini comprehensorum, pro conservatione segetum & graminum, eadem sepibus præmuniant, cùm venationis commoditas nihilominus consistat, *vid.* § *præced. hic.*
3 Similiter si jus pascendi competeret demum, postquam fructus collecti sunt (velut aliquando servitutis; incolatus autem jure semper contingit) minimè forent prohibendi possessores agrorum & pratorum pro conservatione segetum & graminum ædificare sepimenta, saltem levia contra impetum, quæ postmodum, collectis fructibus, tollerentur,
4 *Diether. supplem. Besold. voc* Zaun. ut sic, quousq; fructus percepti sunt, zu den geschlossenen und biß wieder zu offenen Zeiten / talia prædia gaudeant jure hortorum, quo aliàs naturâ suâ destituuntur, haben in so lang das Garten- oder Zaun-Recht / *Diether. supplem.*
5 *Besold. voc.* Garten-Recht. Econtra nemini constat libertas sepire sua prædia, forsitan inculta aut desolata, in quibus per totum annum, incolatus vel servitutis jure pastus debet patere; sicuti nec illa post fructus perceptos, in quibus jus pascendi tunc competit, ne alterius sive incolatus sive servitutis juri fiat præjudicium, *Meurer.* Jagt- und Forst-Recht / *part.* 2. *tit.* Wie die Zäune zu Beschützung der Früchten etc. *vers.* Wie nun der Sachen zu helffen. ibi: Wie keiner zu Schmä-
6 lerung der gemeinen Wald. nisi quis pactus esset cum universitate,

ut

ut sibi liceret ea prædia sepire post factam renunciationem sui juris pasculandi, quod tanquam incola habebat, *Diether. d. loc. voc.* Zaun. nisi etiam longissimo tempore ejusmodi prædia possedisset semper & 7 perpetuò clausa ac septa, ut sic jus septum habendi legitimè esset præscriptum, eâq; præscriptione libertas sui prædii ab onere pastus quæsita, *Meurer. d. loc. Diether. voc.* Zaun. *Fritsch. opusc. var. jur. publ. & priv. tr.* 22. §. 15. & 16. Atq; secundùm hæc in hoc §. monstrata 8 juris principia causam terminandam esse judicavi, quæ præterito anno 1697. vertebatur inter Johannem Hafermehl ex pago Reinrod, Præfecturæ Alsfeldensis, appellantem, & Anthonium Eisenbach appellatum: scilicet quòd appellanti non quidem prædii sui hactenus nunquam septi pro constituendo horto pomario deneganda esset circumvallatio, at ut, si vivam sepem foret plantaturus, determinatum à confinio relinqueret spatium, nec non, sive vivam sive aliam sepem struere intentaret, ulteriori tanto spatio à confiniis relicto, quantum sufficiens quiret æstimari tum pro usu itineris inter utriusq; litigantis prædia per medium confinium transeuntis, quùm pro commoditate aratri vertendi, Anwenders Gerechtigkeit/ hactenus recepta & à vicino usurpata. Insuper eam concessionem interpretandam fore existimavi cum reservatione ejus, quod forsitan ipsius universitatis interesset ob pastum post fructus collectos communem, ut nimirum hoc casu appellans cum universitate amicabiliter conveniret, vel saltem, si forte ratio publica magis pomarium quàm pastum illic loci suaderet, & universitas de suo jure remittere cogeretur, *conf. supr. Class.* 2. *Sect.* 2. §. 8. aliâ ratione damnum eidem allatum debitè compensaret.

## §. XXVIII.

SI quis, cujus fundus vicino debet servitutem, nihilominus in eo ædi- 1 ficâsset sepem, is taciturnitate ejus, cui servitus debetur, prædii sui libertatem acquirit, modò non precariò eam posuerit, *l.* 18. *ff. quemadmod. servitut. amitt. l.* 17. *ff. commun. præd.* Ast ea præscriptio, ne 2 currat, facili negotio interrumpitur, si dominus servitutis, sicut alius quisq;, cujus possidentis pro conservatione possessionis interest sepem vel planè non, vel saltem non in eo termino fieri, ad tuendam suam possessionem frangat sepem ac diruat, quod facere permissum est, *vid.* §. 30. *hic. n.* 4. *Mascard. de probat. conclus.* 1397. *n.* 62. *Klock. tom.* 3.

 *consil.*

*conſil.* 149. *n.* 74. 330. *in f. &* 331. *Beſold. p.* 1. *conſil.* 15. *n.* 2. *& ſeq.*
3 *item n.* 42. *& ſeq.* indeq; etiam nihil culpæ adſcribendum illis univerſitatibus, quæ ſolicitudinem habent de excidendis ſepium vivarum radicibus & fruticibus, ſi in vias publicas nimium excræverint & porrectæ fuerint, modò exciſio non fiat ex mera petulantia, aut etiam, utut ſui nihil interſit, damnabili invidiâ, verùm de aliquâ urgente & neceſſariâ causâ, veluti pro conſervando itinere, vehiculorum item & pecorum actu, zu Erhaltung der Wege/Straſſen/Fährten/und Viehtrifften/ atq; cum tali moderamine, ne tangatur radicum pars, quæ jure ſoli ad vicinum pertinent, quarumq; ſublatione contraheretur ſepium vivarum interitus, *v. Tabor. de contract. & jur. colon. provincial.*
4 *pag.* 60. *add. ſupr. Claſſ.* 3. *Sect.* 3. §. 4. *n.* 3. Quæritur autem, ſi hujusmodi ſepium deſtructio contingat inter eos, qui imperio immediatè ſubjecti ſunt, num conſtitutio pignorationis locum inveniat etiam in caſu, quando ſepimentum duntaxat fuiſſet deſtructum, at de ſepibus deſtructis nihil ablatum? Oportet judicem ex circumſtantiis cujusq; contingentis caſus arbitrari, utrum conſtitutioni locus ſit vel non, adeoq; deciſio quæſtionis pendet ex arbitrio judicis, *vid. Schwanman.*
5 *obſ. Cam.* 90. *n.* 7. ubi inter alia conſiderandum eſſe docet, an ſepes ſolo ita ſit infixa aut inædificata, ut pars ſoli & res immobilis habeatur, ad quam nihil pertineret conſtitutio pignorationis, ſaltem rebus mobi-
6 libus conveniens, *Schwanman. ibid. n.* 6. an verò leviter eſſet defixa, ut ſtatu priori manente integro, queat transferri, quæ pro re mobili foret habenda, & tunc inſpiciendum, num ipſa ſepis forma fuerit corrupta & deſtructa; an verò ſepes, manente integro ſtatu, ſaltem evulſa, ut priori caſu locum ſibi vendicet conſtitutio, non poſteriori: ceu quia poſteriori caſu pignorato nihil abſit, & pignorans tantum jus ſuum fuerit tutatus; priori verò caſu, utut ablatum nihil eſſet, in effectu tamen videatur ablatum, quod corruptione redditum eſt inutile. Paria
7 enim judicantur quoad pignoratum, cujus potiſſimùm ratio habenda eſt, & cui lex voluit conſultum, an res eidem fuerit ablata, an inutilis reddita & ſaltem fraudulentâ intentione mentem conſtitutionis circumveniendi & offendendi relicta, quale in fraudem legis commiſſum non poteſt non parere legis effectum, *Schwanman. d. obſ.* 90 *& præced.*
8 *obſ.* 88. Eadem obtinent, ſi alia quævis ſuperficies ſolo infixa, veluti

pati-

patibulum, item columna jus vectigalium, conducendi, venandi, aut simile indigitans, dejiceretur, *Schwanman. d. observ. 90. pr.*

§. XXIX.

NOn tenetur, qui in termino sui prædii sepem construit, aliquod 1
spatium ab eo termino relinquere, quemadmodum is obstrictus est, qui maceriem, murum, aut domum ædificat, vel arborem aut sepem vivam plantat, *l. ult. ff. fin reg. add. suprà Class. 2. Sect. 3. §. 10. & 13.* eò quod in macerie ædificanda, vel domo aut muro, necessum sit ab utroq; latere ire, agere, fragmenta lignorum lapidumve dejicere; quodq; etiam vicinus non sit absq; servitute constituta obligatus, stillicidia alterius suscipere: cùm è contrario is, qui sepem struit, nihil 2
ejusmodi oneris in vicinum conjiciat, cen qui sepem in suo facere potest, ut fragmenta lignorum in suum duntaxat cadant fundum, *fac. l. 8. §. 5. ff. si servit. vindic. l. 11. §. 1. ff. commun. præd.* Unde nunc sponte 3
sequitur præsumptio, quâ videtur sepem non vivam ædificans quasi declarare, se tantummodò id pro suo recognoscere & possidere, quod intra sepimentum clauditur, non ultrà. *v. Poss. resolut. causar. Civ. 130. num. 61.* Aliter tamen erit sentiendum de jure Civitatis Francofur- 4
tensis, quo neq; sepem, nisi certo relicto à finibus spatio, construere fas est, *v. Reformat. Francofurt. part. 9. tit. 4. §. 6. & 7.*

§. XXX.

SI verò qui sepem figit, fundi sui terminum excessisset, quod ex in- 1
spectione oculari judicis vel agrimensorum æstimandum, *Melan. thes. jur. feud. civ. & crim. tit. 43. n. 3. verb.* über zäunt. olim quidem lis non ampliùs erat de finibus, neq; locum habebat judicium finium regundorum, sed de proprietate apud Magistratum ordinarium contendebatur interdicto, quod vi aut clam, *arg. l. 9. §. 3. l. 10. ff. quod vi aut clam. junct. l. penult. C. fin. reg.* Ast postmodum spatii finalis præ- 2
scriptione summotâ, *d. l. pen. C. fin. reus.* etiam finium regundorum judicium competere cœpit, & lis jure Romano apud agrimensores fuit terminanda, *arg. d. l. pen. ibiq; Gothofr.* nisi quis sepem fecisset in 3
fundo quidem alterius, sed non vicini, cen qui non transgressus esset fines, verùm ideò, quòd in alieno ædificârit, foret conveniendus ex interdicto quod vi aut clam, vel operis novi nunciatione. His tamen 4
omnibus casibus pro ratione circumstantiarum nonnunquam juxta

damni

damni reſarcitionem etiam malitia ejus, qui ſepem ita protrahit, punienda eſt: Nec non interdum privata quoq; ſepem deſtruendi poteſtas competit, *ſecundùm ea quæ dixi* §. 28. *hic. add. Fritſch. opuſc. var. jur. public. & priv. tr.* 22. §. 21. & 22.

## §. XXXI.

1 SI quis ſepem poſuerit in alieno, quæritur an jure inædificati ſepes cedat domino ſoli, *arg.* §. 30. *Inſtit. de rer. diviſ.*? Pro negativa facit, quòd ſepes facilè removeri integro ſtatu poſſit, indeq; res videatur mobilis, non ſolo inædificata, *arg. l.* 60. *ff. de acquir. rer. dom.* Pro affirmativa ſtat *l.* 17. *ff commun. præd. l* 9. §. *ult. l.* 10. *ff. quod vi aut clam.*
2 Nimirum & negativa & affirmativa defendenda eſt ſecundùm illas circumſtantias, quæ traditæ §. 28. *hic num.* 5. & *Miſcell. quæſt.* XI.

## §. XXXII.

1 POrrò de ſepibus incidit quæſtio, an vendito fundo etiam ſepes comprehendatur venditione? quæ itidem per diſtinctionem venit expedienda, ſecundùm ea quæ dixi ſuperiùs § 29. *n.* 2. & 3. *hic. it. Claſſ.* 2. *Sect* 3. §. 13. *add. l* 17. *ff. commun. præd l.* 17. *pr. ff. de action.*
2 *empt. Coſt. de quot. & rat. quæſt.* 46. *n.* 5. Num verò ſepimentum, quod inter duo prædia intercedit, præſtet ut illa ipſa non habeantur ſibi invicem vicina quoad effectum juris retrahendi ex capite viciniæ,
3 decidendum eſſe puto pro cujusq; loci conſuetudine. Si enim jus retractus magis ex cauſa confinii quàm vicinitatis eſſet receptum, quòd ratione ejus interſit non quemlibet habere confinem, ceſſabit, ſublatâ per ſepem litium ſuper confiniis occaſione, iſtud retractus be-
4 neficium, *arg. l* 4. §. *pen. & ult. & l.* 5. *ff. fin. reg.* Sin verò illud jus originem ſuam deberet vicinitati, intereſſe videtur, an ei occaſionem dederit illa cauſa, ob quam non eſt indifferens hunc vel illum ſuo prædio habere proximè vicinum: num verò retrahendi conſuetudo cauſam ſuam gratam ferat unioni prædiorum, quod vel olim quoq;
5 fuerint unita, aut certè nunc ea uniri expediat? Priori caſu, quando quidem ſepimentum eſſet ejus validitatis & altitudinis, ut non facilè tranſcendatur, nec quicquam damnoſum ex vicinitate metuendum ſit, ſepe ſufficientem præbente contra cujuscunq; generis molimina fundi munitionem, nihil jam amplius habet qui retractu uſurus eſt,

quod

quod pro suâ intentione queat allegare: sicut nec eo casu, ubi quæstio foret de vicino non proximo, sed aliquantisper à suo prædio remoto, si aliàs statutum aut consuetudo hunc quoq; complecteretur. Poste- 6
riori casu, sive sermo sit de proximo sive aliquantisper remotiori vicino, si quoq; hic alicubi lege comprehendatur, neutiquam per sepem intermediam, utut eadem non tolleretur, sublata censetur quoad effectum retrahendi vicinitas. *Conf. Tiraquell. de retract. gentilit. §. 1. gloss 9. n. 21. & 26. Id. Tiraq. de jur. primogenior. quæst. 73. n. 4. in fin. Novar. decis. 140. Rocca. disp. jur. select. vol. 2. cap. 162. n. 3. & seq. item n. 12. 13. 14. 19. 24. c. 163. n. 6. 7.* qui duo posteriores speciatim examinant jus retractus alicubi magis prædiorum cohærentiæ, quàm vel confinio vel vicinitati aut unionis favori innitens, quòd nimirum istud fluminis aut viæ publicæ alteriusve similis rei interjectione omninò impediatur.

## §. XXXIII.

1 EX ramentis seu virgis lignorum & viminibus in multifarium usum patrisfamiliàs contexuntur etiam corbes: quorum quandoq; usus publicus conspicitur in militia & fortalitiis, sed vide de iis *Conrad. Theodoric. discurs. polit. de munition. & propugn. quæst. 4. memb. 2. l. 1. §. ult. verb. per corbem. ibiq; Gothofr. ff. de peric. & commod. rei vend.*

## §. XXXIV.

1 NOn modò fructuum quærendorum, cogendorum & conservandorum causâ paterfamiliâs fundos suos instruit variis ligneis instrumentis, de quibus hactenus dictum, sed etiam ornatus gratiâ, ut cultiores sint & instructiores, *l. 8. pr. & §. 1. ff. de instr. leg. Non obstat l. 12. § 16. eod. vid. suprà §. 1. hîc.* Sic enim habet topiarios, effingentes 2
è lignis ductilibus varias figuras, veluti hominum, navium, ædium, avicularum &c. quæ figuræ in fundo ad ornatum positæ cum ipso topiario veniunt sub legato fundi instructi, *l. 8. §. 1. l. 12. §. 42. l. 17. §. 2. ff. de instrum. leg.* Non adversatur l. 60. §. ult. ff. de leg. 3. Vid. Coras. *lib. 5. Misc. c. 21.* Add. de sculptoribus lignorum. *l. 1. & seq. C. de excusat. artific.*

# SECTIO VI.

## De ligneis inſtrumentis officinarum & artificiorum.

§. I.

1 SEquuntur ex ordine ſuprà monſtrato lignea inſtrumenta certæ alicujus artis, vel liberalis, *l. 18. §. 10. ff de inſtr. leg.* vel illiberalis propriæ, *l. 6. ff. de ſuppell. leg. l 13. 15. 17. 18. ff. de inſtr. leg.* Ad
2 illa referuntur armaria, bibliothecæ, tanquam inſtrumenta literato-
3 rum, de quibus *l. 52. §. 3. & 7. ff. de legat. 3.* Haud forſitan ineptè iisdem, ſi non dæmoniacis artibus, annumeraverim baculum Augurum: Olim quippe Augures, dum quendam inaugurabant, dextrâ manu lituum ſeu curvum baculum tenebant, quo in cœlo regiones dividebant, ſeptentrionem à ſiniſtra felicem, à dextra meridiem infelicem ſtatuentes, & quæ auguria venirent, prædicentes, *v. Pompon. Lat. de Magiſtr. Rom. l. 2. c. 5. Raph. Volateran. de Sacerdot. Rom. verſ. Augurum diſciplinam ab Accio. Solin. memorabil. part. 1. in deſcriptione augu-*
4 *riorum.* Eoq; etiam pertinet illa idololatriæ & divinationis per lignum ſpecies, quando particula ligni, in cujus uno latere detracta, in altero relicta erat cortex, projiciebatur in altum, ut rurſus in terram decideret, ſoſpitem, fauſtumq; rerum gerendarum eventum portendens, ſi primo jactu fruſtuli jam humi reſupinati facies decorticata & candida appareret, ſecundâ autem projectione totum cortice opertum latus oſtenderetur: nubilam viceversà & miſerabilem ſortem denuncians, ubi obſcura facies primo, candida ſecundo jactu ſuperior eveniſſet, & deniq; futurum inter utrumq; ſucceſſum denotans, ſi utroq; jactu decorticatum opertumve latus ſe obtuliſſet, *vid. Petr. Gregor. de Republ. l. 12. c. 20. §. 7.*

§. II.

1 ACcenſeri liberalium artium inſtrumentis etiam merentur ligna, quibus veteres, maximè ante inventionem chartæ, pro charta utebantur. *v. Ezech. c. 37 v. 16. & ſeq* ſcribentes in tabulis dealbatis
2 ut ſuprà oſtenſum *Claſſ. 11. Sect. 6. §. 5.* Sic enim teſtamenta & contractus in ligneis conſignabantur tabulis, quas qui falſaret, ſupprimeret, aut furto auferret, falſi furtive reus erat, velut ſi hodie tale quid in ſcriptis

ſcriptis chartarum committeretur, *l.1.§.4.l.7.l.16.§ fin. ff. ad L.Cornel. de falſ.l.82.§ fin. ff. de furt. junct. l.1. pr. ff. de bon. poſſ. ſec. tab.* Hinc prodiêre tituli ac rubricæ in Digeſtis, *de bonorum poſſeſſione ſecundùm, & contra tabulas, ſi tabula teſtamenti extabunt, de tabulis exhibendis &c. add. l.4.§.1. verb. tabulis. ff. de cenſib. l.52. pr. de legat.3. l.203. ff. de V.S. ubi jung. Struv. Synt.Civ. Ex.9.th.24.n.1. Conf. etiam Johan. de Arnono pract judiciar.c.3.n.1. ubi tabelliones barbarè hodie dici Notarios exiſtimat.* Similiter leges Numæ ab Anco Martio in tabulis 3
querneis fuêre inſcriptæ, *v. Pompon. Lat. de Sacerdot. Rom.c.x1. in fin.* nec non ligneæ apud Athenienſes tabulæ legum Solonis in publico urbis Atticæ incendio leguntur conflagratæ, *v. Balduin. in L. XII.tab. præfat. pag.3. & 11.* Bibliotheca olim Fuldenſis libros habuit in cortice betulæ conſcriptos *v. Saur. theatr. urb. in deſcriptione urbis Fuldæ*, velut etiam quædam litania Corbeienſis in tali cortice deſcripta fuiſſe fertur, *vid. Paulin. hiſtor. Visbeccenſ. §.42. pag 45.* Easq; cortices pro compactione quoq; librorum fuiſſe uſurpatas teſtatur nominatiſſima Bibliotheca Wolferbytana, in qua Bibliorum corpus, quorum diverſorum exemplarium magnus numerus eſt, betulæ cortice compactum reperiri licet. Add. de elephantinis & linteis libris *Raph. Volateran. in deſcriptione quæſtor. & de Sacerdot. in pr.*

4
5

## §. III.

DEniq; ad lignea liberalium artium inſtrumenta ſuo modo referri 1
poſſunt Virgæ Geometricæ ſ. perticæ oblongæ, certum numerum paſſuum aut pedum ſpatium continentes, pro dimetiendis vel locorum diſtantiis ſeu milliaribus vel fundorum latitudine & longitudine, Meß-Ruthen: Has tamen, ſi iisdem non uterentur periti Geometræ, 2
ſed aliqui de communi ſorte menſores, unà cum ligneis mercatorum ulnis ad inſtrumenta illiberalium artium rejeciſſe meliùs erit factum. De cætero, quomodo comparatæ eſſe debeant & quatenus juſtitia circa eas occupetur, videre licet apud Beierum, *de colleg. opific. c.9. n.768. & ſeq.* cui jungenda ſunt quæ ab aliis de juſtis menſuris ac ponderibus docentur. *Add. infr. p.2. Claſſ. 3. Sect.7.* 3

## §. IV.

ORdo nunc ſuggerit artium illiberalium & opificiorum inſtrumenta, veluti cauponæ inſtrumenta ſunt, dolia, aliaq; vaſa 1

lignea, *l.13. ff. de instrum. leg.* lanionum, mensa, trutina, *l.18. eod.* Sutorum, formæ calceorum, *vid. supr. Class.11. Sect. 8. §. unic.*

§. V.

1 EX ligneis instrumentis molarum præcipuè in juris considerationem veniunt versatiles earum rotæ, die Mühl-Räder / quæ cum ipsa mola accensentur rebus immobilibus, *Besold. thes. pract. voc.* Müh-
2 len. Cùm verò alicubi inter locatorem & conductorem de quantitate annuæ pensionis vel canonis soleat conveniri secundùm numerum rotarum, dirimenta hîc erit quæstio, si cui locata esset mola, quatuor rotis instructa, ut de singulis rotis annuatim præstaret decem modios, atq; posteà conductor ædificando adderet rotam quintam, num ratione hujus additæ quintæ rotæ ulterius decem debeantur modii? Affir-
3 mativa habet æquitatem, ita ut locator restituere opus habeat impensas factas in ædificationem rotæ, eò quòd conductori non tam per laborem & diligentiam ex fructibus rei conductæ, quàm beneficio additæ novæ rotæ majores accedant è mola reditus pinguioraq; emolumenta & commoda. *v. Noë Meurer.* Wasser-Recht / tit. von Bann-Mühlen. §. Wann einer eine Mühl mit vier Rädern bestanden. *Müller. dissert. de molend. Sect. 4. th. 37. Vid. tamen Jason. in l. jus civi-*
4 *le ff. de justitia & jur. n. 22. fol. 12 col. 2.* Plus difficultatis cernitur in quæstione, quando annua pensio non præcisè in singulas rotas, sed per quandam transversionem secundùm molæ proventus esset constituta, an tunc propter additam rotam ea pensio proportionaliter augenda sit? Negativam videtur suadere ratio, quod res consideretur secundùm quod est & apparet tempore contractus: E contrario pro affirmativa facit argumentum, quòd non minus per additam hanc rotam increscat molæ emolumentum, quàm ubi ob vicina molendina devastata duplicari lucrum contigisset, quo casu omninò fas foret, pro modo augmenti fructuum etiam pensionem augeri. *vid. Cost. de quot. & rat. quæst. 7. n. 9. & seq.*

§. VI.

1 IN genere de instrumentis literatorum & opificum notandum, (1) quòd officinâ vel opificinâ cum instrumentis legatâ, contineantur legato, *cit. text. in §§. 1. & 3. hic.* (2) quòd æquè in illa, atq; in supellectilem & instrumenta fundi, *v. supr. h. Class. 12. Sect. 5. §. 3.* non

sit

fit dirigenda executio pignorumve captio, *Robert. Marant. ſpec. aur. part. 6. de execut. n. 45. & ſeq. Melon. theſ. jur. feud. civ. & crim. tit. 18. num. 50.*

# SECTIO VII.

## De ligneis ludorum inſtrumentis.

### §. I.

RÉcreationis & delectationis gratiâ paterfamiliâs varia habet è lignis confecta inſtrumenta Muſica, quorum quædam ex ære quoq; aliâve materia conficiuntur, veluti tubæ: Sed eodem jure cenſentur & de politico illorum uſu videre licet, *Num. c. 10. v. 2. & ſeq. I. Reg. c. 10. v. 12. I. Sam. c. 10. v. 5. c. 16. & ſeq. ubi add. Naurabt. tr. de vit. & mort. hom. theor. 36. & 86. II. Sam. c. 6. v. 5. II. Paral. c. 9. v. 11. c. 13. v. 12. 14. Joh. c. 6. v. 4. Damhouder. de magnificentia politiæ Civitatis Brügenſis fol. 125. 145. 146. Micral. Synt. hiſt. lib. 1. Sect. 1. quæſt. 13.* 1 2

### §. II.

EUndem finem præſtant ludi globulorum, taxillorum & alearum, Kegel-Bret-und Schach-Spiel/ de quibus *vid. c. 15. x. de vit. & hon. Cleric. Damhouder. prax. crim. c. 126. Schepliz. conſuetud. Brandeburg. part. 4. tit. 1. quæſt. 1. n. 22. & ſeq. Hahn. ad W. π. de extraord. crim. in f. Melon. rer. forenſ. & obſerv. indic. lit. A. voc. Aleator. tot. tit. ff. & C. de aleator. ibiq; Dd.* Audiamus ſaltem hîc, quid de luſu alearum ſentiat barbara gens Turcarum: Den jenigen ſo gern Wein trincken und gern im Bret ſpielen/ ſolt ihr anzeigen/ daß dergleichen Spiel und Getränck eine ſehr groſſe Sünde ſey/ und obwol dieſe Dinge/ den Leuten wolgefallen/ ſie auch einen Nutzen davon bekommen/ ſo iſt es doch eine ſchädliche Sünde. Et denuò: Spielet nicht im Schacht-oder Bret-Spiel/ dann ſolches iſt verbotten/ es iſt eine invention, die von dem Teuffel herkomt/ dadurch er Uneinigkeit und Zwietracht unter den Leuten anrichtet/ ſie vom Guten abhält und zum Böſen anreitzet. *v. Alcoran. Machumed. l. 2. c. 8. & 19.* ubi quispiam addidit hanc cenſuram: Das Bret-Spiel wird hie verbotten ohne vorhergehende oder gemeldte Urſach/ es wäre dann Sach/ daß 1 2 3

der Alcoran von des Königs in Franckreich Sohn/und des Hertzogs in Normandey Sohn hätte geweissaget: Dann als diese beede junge Printzen über dem Bret-Spiel uneinig worden/ nannte der Königliche Printz den jungen Hertzogen ein Huren-Kind/ welches den jungen Hertzogen zu solchem Eyffer und Grim gebracht/daß er dem Printzen mit dem Bretspiel eine zimliche Beule in den Kopff geschlagen/ darüber ein sehr bitterer Krieg zu vielem Blutvergiessen ist entstanden. Deßwegen mag man das Bret-Spiel verbotten haben. Ob aber die Leute aus dem Spielen einen Nutzen bekommen/ findet sich nicht leichtlich/ es wäre dann in etzlich hundert Jahren der Hippolitus à Colliby, der an dem Fürstlichen Hoff zu H, so viel mit Spielen gewonnen/ daß er ein Hauß von dem Gewinner bauen mögen. Dieser Phœnix hat noch keinen Secunden gefunden. Hat nun der Mensch Nutzen von dem Spielen/ und ist dannoch eine schädliche Sünde/ so muß der Nutz nur zeitlich/ der Schade aber ewig seyn. Et porrò: Daß das Schacht- oder Bret-Spiel von dem Teuffel kommen/ ist nicht zu glauben; dann der Mißbrauch/ wann Zwietracht dannenhero entstehet/ kan den rechten Gebrauch nicht schlechter Dinge auffheben. Man sagt/ die Lydier hätten diese Kurtzweil in einer harten Belägerung erfunden/ nur des Essens zu
4 vergessen. Sed verò lex Turcica vel saltem abusum aleæ, vel propter hunc haud malè etiam usum prohibere videtur, quem abusum
5 jam tunc fuisse nimium ex ipsis legis apparet verbis. Si enim cujusdam rei usus non præcisè necessarius est in Republica, neq; ex usu ejusdem commodum & utilitas Reipublicæ, sed magis ex abusu damnum accedit, quid obstabit, quò minùs ea res, utut in se haud illicita, tollatur planè ex hominum usu, ne vel occasione inutilis rei plurima accidant mala, aliàs quidem potiùs pœnarum acerbitate impedienda, quàm ejus rei, quæ utilis Reipublicæ foret & honesta, usus tollendus
6 penitus? Insuper non soli Turci, sed etiam veteres Christiani lusum alearum inventum crediderunt à Diabolo ac Ethnicis hominibus, renunciantes propterea in ipso S. baptismo operibus Diaboli, & nominatim alearum otio, *v. Dunt. cas. conscient. c. 10. sect. 2. quæst. 78. add.*
7 *Scaccia de commerc. & Camb. §. 1. quæst. 1. n. 85.* Num igitur quando publicari jubetur domus, in qua retinentur ludentes ad ludum azardi, cumq; eâ omnes res ad lusum aptæ in eâdem existentes, id ipsum

quoq;

quoq; extendendum sit ad lusum alearum? *vid. Guazzin. de confiscat. bonorum conclus.* 13. *ampliat.* 23. Quibus omnibus ita præsuppositis 8
absq; ullâ hæsitatione valitura est stipulatio pœnalis, si luserit aleâ dabit centum vel aliam summam conventam, *v. Pfeil. consil.* 36. An ve- 9
rò pœnam falsi incurrat, qui pro lusu aleæ fabricâsse convincitur falsam aleam, falsosve taxillos, aut qui falsâ aleâ falsisve taxillis in lusu usus est? *v. id. Pfeil. consil.* 28. *add. Schepliz d. loc. n.* 23. *Item Ordinat. provincial. Hennebergic. de anno* 1539. *lib.* 6. *tit.* 4. *cap.* 3. *lib.* 8. *tit.* 7. *c.* 8.

§. III.

AD materiam ludorum referendus etiam est lusus baculorum, 1
quos recreationis ergò viatores horumq; æmuli jaciunt in directum, ut alter alterius baculum feriat, atq; qui alterius baculum tetigerit & percusserit, quasi victor pro equo alio utatur. Si verò occasio- 2
ne hujus ludi contigerit homicidium, quid statuendum? Homicidia, 3
quæ in ludis vel occasione ludorum fortuitò contingunt, dolosa quidem non sunt, at tamen non ubiq; casualia, sed nonnunquam culposa, in quibus locus sit pœnæ arbitrariæ ac debitæ satisfactioni. Casualia 4
tunc reputantur, quando lusus esset licitus, fortitudinis vel agilitatis corporis ostentandæ gratiâ, aliamve honestam ob causam exercitus in loco consueto, cum debita omnis infortunii avertendi cautela: Cul- 5
posa verò quando ludus foret illicitus, vel in loco non consueto exercitus, vel sufficiens diligentia pro cujusq; securitate non adhibita. *Carpzov. pract. crim. part.* 1. *quæst.* 27 *n.* 9 12. 21. 22. Facilè proinde est ju- 6
dicium de casu præsenti *ex c.* 8. *X. de homicid. add. arg. l.* 52. §. *ult. item l.* 11 *ff. ad L. Aquil.*

§. IV.

NOn ineptè me facturum esse, si huc transscribam quod de mira- 1
bili spectaculo ligni in fronte portati, ac puerorum super illud ludentium refert Luitprand. *hist. lib.* 6 *c.* 4. *pag.* 152. his verbis: Venit 2
quidam viginti quatuor & eo amplius pedum longitudinis lignum sine manuum adminiculis in fronte gerens, quod cubitum à summitate inferius, bicubitum transversum in fronte habuerat. Adducti autem sunt duo pueri nudi, sed campestrati, i. e. succinctoria habentes, qui per lignum ascendentes, ita servaverunt immobile, ac si radicitus terræ esset affixum. Deniq; post unius descensum, alter qui remanserat,

eodemq; solus luserat, ampliori me admiratione attonitum reddidit. Quoquo modo enim quoadusq; luserant, lignum per quod ascenderant, gubernabant. Unus verò, qui in ligni summitate remansit, quia ita se æqualiter ponderavit, ut & luserit ac sanus descenderit, ita me stupidum reddidit, ut ipsum etiam Imperatorem mea admiratio non lateret. Unde & accersito interprete, quid mihi cæteris mirabilius videretur, sciscitatus est: puerne qui se adeò moderatè rexerat, ut immobile esset lignum: an is, qui ipsum in fronte tam argumentosè tenuerat, ut puerorum neq; pondus, neq; ludus illud vel modicùm flecteret. Quumq; me ignorare, quid mihi mirabilius videretur, edicerem, magno inflatus cachinno se similiter nescire respondit.

## §. V.

1 PОrrò ad ludos baculorum, sed fabulosos & damnabiles, pertinere videtur, quando plebi persuasum est, ac si lamiæ scopis vel baculis insidentes per aërem volitarent, *v. Aruma. ad Institut. Exerc. 20. th.* 16.
2 quemadmodum etiam ea superstitio inter magicas nugas habenda & damnanda est, quando maleficæ scopis in ostio positis impedire conantur, ne persona, quam prohibere volunt, domo exeat, *v. Delri. disquisit magic. lib.* 6 *c.* 2. *sect.* 1. *quæst.* 1. §. 20. Item quando ex Diaboli
3 illusione scopas in aquam intingunt, cœlumq; versus spargunt, vel trabes aut ligna in ripis fluminum transversè collocant pro concitandis in perniciem segetum tempestatibus, *Harpprecht. Consil. Tübing. vol.* 1.
4 *Consil.* 7. *n.* 106. Nec non ubi maleficii instrumenta, interdum lignea, occultant sub liminibus ostii, stabuli, præsepis, aut ubi adaquantur jumenta, *Petr. Gregor. de Republic. lib.* 13. *c.* 31. §. 9. Num verò & qua-
5 tenus iisdem magicis nugis etiam frondes de salicibus aliisve arboribus accersendæ sint, quas mulieres villanæ primâ die Maji ante ortum solis exeuntes ex sylvis vel arboribus referunt, easdem ad modum circuli plectentes, ac in stabuli introitu suspendentes ad præservanda per to-
6 tum annum jumenta illæsa à maleficiis, *v. Gregor. d. c.* 31. §. 6. Et deniq; quid judicandum sit de trunco vitis, itemve de baculis è corylo, quibus maleficas verberandas volunt, ut solvere cogantur illata maleficia? *Id. Petr. Gregor. d. c.* 31 §. 20. *Paulin. histor. Vubecens.* §. 99. *pag.*
7 109. 110. Quid itidem de suffumigatione ex ligno aloës, quâ dæmones accerseri & congregari; item de flagellationibus, quibus dæmones

affici

affici & expelli posse credunt, *v. Delri disquisit. magic. lib. 2. quæst. 29. Sect. 3. Albaspinæ. in canon. concilior. can. 34. Paulin. d.* §. 99.

# SECTIO VIII.

## De usu virgarum pro incitandis pecoribus.

§. I.

EX materia ligni nonnunquam conficiuntur pro vario usu species, 1 quæ ad certa instrumenta sive domus sive fundi sive officinæ aut artificii non commodè possunt referri, veluti virgæ & bacilli pro incitandis ad cursum pecoribus; Item tela lignea &c. Cavetur quip- 2
pe in *l. 1. C. de curs. public.* quòd equi cursui publico deputati non lignis aut fustibus, sed tantum modò flagellis debeant agitari. Cùm verò 3
nomine flagellorum alibi veniant etiam virgæ, acutiorumq; frondium ramenta, *arg. l. 7. & 10. ff. de pœn. l. 4. §. 1. ff. de incend. l. ult. ff. de injur.* nec non baculi, *l. 52. §. 1. ff. ad L. Aquil.* posset videri, ac si in d. l. 1. de curs. publ. prohibeantur duntaxat fustes & baculi grandiores, non etiam virgæ aut frondium ramenta. Verùm magis putandum est, o- 4
mnem illam equorum cursoriorum agitationem, quæ lignis sive virgis sive fustibus, fieret, esse prohibitam, quia omni illâ facilimè potest accidere equorum deterioratio, præcipuè quidem in oculis. Non quic- 5
quam adversantur, quæ in contrarium modò sunt allata, si memineris, flagellorum varia esse genera, alia lignea, alia ex corrigiis coriaceis, alia ex restibus compacta, *Gothofr. ad l. 7. ff. de pœn.* Non illa, sed hæc adhiberi lex vult.

§. II.

QUæritur autem, utrum lex prædicta sit restrictivè intelligenda 1
saltem de equis cursoriis? Sanè Hornikg. *tr. de jure post. c. 18.* 2
*theor. 20.* inter privilegia equorum cursoriorum primo loco refert, ut non lignis aut fustibus, sed flagellis, (per quæ intelligit funiculos aut virgas seu frondium ramenta) debeant agitari, cùm alios equos licitum sit urgere calcaribus, scuticis & crassioribus baculis: Subjungit ibi- 3
dem comparationem immunitatis fustium, quæ veteranis competebat, *l. 1. & 3. ff. de veteran.* cum hâc ipsâ, quæ equis cursoriis concessa est. Sed nescio, an non benè queat reponi, quòd omne simile claudicet: Sicut & magna me tenet hæsitatio, utrum lex illa pertineat restrictivè, 4

& in qualitate privilegii, ad equos cursorios, quæ quidem de iis solis est concepta, sed vel ideò, quia de his saltem consultus fuerit Imperator, vel quia de equis cursoriis faciliùs cum conductore lis esse potuerit, domino culpam conductoris, equum ligno ferientis, allegante; conductore nullam culpam agnoscente, quòd iste lignorum usus esset consuetus nec prohibitus, *arg. Num.c.22 v.27.c.2. in f. caus.5. quæst.5.* ut ut posteriori citato loco non fiat flagellatio ad incitandum cursum, sed ad corrigendum, deductâ inde comparatione baculi pastoralis, de quo
5 suprà *Class.10. Sect.3.§.1. & seq.* Eadem planè ratio quadrat etiam in aliis equis, ut ideò, quemadmodum de periculo tenetur conductor, qui equum cursorium æquo duriùs tractavit, *Brunneman. ad tit. C. de curs. publ. n.22.* idem statuendum videatur in casibus, ubi pastores pecorum, famuli domestici, aut conductores, etiam alios equos non cursorios aliave pecora, iniquâ flagellatione deteriorâssent.

# SECTIO IX.

## De telis ligneis.

### §. I.

1 SI animalibus bruis ea gratia facta, ne lignis plus æquo verberentur, *v. Sect. præced.* multò magis fuit præcavendum, ne iisdem homo læderetur, neve eadem in hominis internecionem aut vulneratio-
2 nem usurparentur: Unde injuriarum tenetur, qui quempiam, etiam Judæum, fuste, baculo, aut virga, contumeliosè animo injuriandi ver-
3 beravit, *c.9. χ. de Judæ.* Et cùm fuste aut baculo etiam quis occidi possit ac vulnerari, *l.7. §.1. ff. ad L. Aquil. l.1.§.17. ff. de SCto. Silan. Exod. cap.21. v.20. Num. c.35. v.18.* meritò iidem numerantur inter
4 tela & arma, *l.41. l.233. §.2. ff. de V.S.* ut in SCto. Silaniano habea-
5 tur occisus, qui fustis ictu periit. *d. l.1. §.17. de SCt. Silan.* ac videatur armis & telis in furto diurno restitisse, adeòq; impunè occisus, qui fu-
6 stibus se defendit, *l.54. §.2. ff. de furt.* vim publicam, quæ armis infertur, fecisse qui fustibus usus est, *l.11. §.1. ff. ad L. Jul de vi public.* ar-
7 matâ vi possessione quem dejecisse, qui fustibus dejecit, *l.3 §.2. ff. de*
8 *vi & vi armat. §.6. Instit. de interdict.* ad effectum L. Aquiliæ actionis, & pœnæ homicidii quempiam occidisse, qui fustibus eum percussit,

cussit, *§.5. Instit. de public. Judic. Exod. c.21. v.20. Num. c.35. v.18. l.7. §.1. ff. ad L. Aquil.* etiam quando dominus servum suum occidisset, *l. un. C. de emendat. servor.*

§. II.

SI quis non aggressus, sed aggressor, dum alia ad occidendum aptiora magisq; detrimentosa tela secum non haberet, quempiam percussisset grandiori baculo seu fuste in periculosa corporis parte, veluti in capite, potest videri, & ex ipso genere telorum inferri, quòd animum habuerit occidendi: E contrario occidendi animus neutiquam, sed potiùs, quantum ad ipsum genus teli attinet, non animus occidendi, foret præsumendus, quando aggressor præsto habuisset alia magis detrimentosa arma, & nihilominus fuste haud crasso in loco non periculoso quempiam percussisset, *Menoch. de præsumpt. lib.5. præs.40. n.4. & seq. usq; ad num.14. inclusivè. Theodoric. crimin. c.7. aph.1. lit. h. num.31.32.33.34.35.* 1 2

§. III.

SOlent quidam baculis incedere, in quibus excavatis latentem habent pugionem, atq; sic sub colore baculi ferre abdita in eodem arma, quod baculorum genus, quatenus eo utuntur, quibus suæ defensionis causâ armorum gestatio convenit, in jure videtur approbari, *arg. l.52. §.1. ff. ad L. Aquil. ibiq; Gothofr. add. Calvin. Lexic. voc. Dolon.* 1

§. IV.

DEniq; telorum ligneorum usus conspicitur in venationibus, quæ fieri solent per trajectionem baculi, sed de his dicetur Part. 2. Class. 6. Sect. 7. §. 7. 1

# CLASSIS XIII.

## De lignis combustibilibus.

§. I.

PRogredior secundùm ordinem Class. 7. Sect. 1. §. unic. monstratum, ad tractationem de lignis combustibilibus, quæ ad comburendum succisa sunt vel dejecta, & in specie 1

ligni appellatione veniunt, sicut & sylva ad combustionis usum habita, de quâ verò actum superiùs, & quæ insuper nonnunquam ex mente legantis vel contrahentis sub appellatione ligni potest non contineri, verùm duntaxat ligna ad comburendum ruta cæsa, *l.* 55. §. 2. *ff. de le-*
2 *gat.* 3 *l.* 17. §. 2. *ff. de act. empt.* Ligna autem combustibilia s. ad comburendum parata etiam sunt, quamvis nondum minutatim essent concisa, modò concidendo forent destinata, *d. l.* 55. *pr.* & §. 2. *ff. de legat.* 3.
3 vel ad balnei, diætarum, hypocaustorum calefactionem, vel ad calcem, aliamve rem coquendam, *d. l.* 55. §. 3. *add. Jesa. c.* 44. *v.* 15. 16.
4 19. & veniunt hîc omnia ea, quibus in nullam aliam rem nisi ad comburendum possumus uti, vel utimur, *d. l.* 55. §. 1. *it. pr. verb. paratum*
5 *est.* & §. 2. *verb. destinatum.* veluti virgæ, carbones, *d. l.* 55. §. 1. de pinu integri strobili, *d. l.* 55. §. *ult.* & *l.* 167. *ff. de V. S.* virgulæ, gremia, sarmenta, superamenta materiarum, vitium stirpes atq; radices, *d. l.* 55. §. 4. *de legat.* 3. *Sapient. c.* 13. *v.* 12. *Gothofr. ad l.* 7 §. 12. *ff. solut. matrim. junct. supr. Class.* 4. *Sect.* 5. §. 2. & *Sect.* 18. §. 1. & *Class.* 7. *Sect.* 1. §. *unic.* spinæ, vepres, *d. l.* 55. §. 5.

## §. II.

1 QUod de vitium stirpibus & radicibus modò dictum est, accipi convenit de vitibus agrestibus, ad alium usum inutilibus, vel uti-
2 libus demortuis aut torrefactis, *Ezech. c.* 15. cùm frugiferæ & viventes sint ad hominis escam, ac ideò nullo modo turbandæ aut destruendæ,
3 *v. supr. Class.* 4. *Sect.* 18. § 1. *n.* 5. & § 23. § 25. *n.* 3. §. 26. Non obstant II. Reg. c. 4. v. 39. Judic. c. 13. v. 14. Ex priori enim textu desumptum argumentum potiùs firmat limitationem, dum inde patet, vitium agrestium fructus propter amaritudinem non fuisse comestibiles, donec Elisa amaritudinem miraculosè in dulcedinem convertisset, & ergò vites agrestes suâ naturâ comestionis usui haud esse destinatas. Quod
4 alterum textum oppositum attinet, Angelus Dei, quando uxori Manoah, viri de familia Danitarum, hactenus sterili, futurum filium Simsonem prædicit, admonet eam, à quibus ipsa prægnans, nec non futurus filius, debeat abstinere, nimirum à nimio vini usu: Unde verò aliqua absoluta prohibitio omnis ejusdem usus neutiquam rectè infertur, *add. Numer. c.* 6. *v.* 3. 4. *item Censur. ad Alkoran. Mahum. l.* 1. *c.* 24. 46.

§. III. Quod

## §. III.

QUod §.1. n.5. & §.2. n 1. modò docui, lumen quoq; accendit quæ- 1
ſtioni, utrum radices arborum inciſarum veniant ſub appella-
tione lignorum combuſtibilium & v. gr. pertineant ad eum, cui in a-
liena ſylva jus colligendi pro uſu foci ligna arida conſtitutum eſt, ita
ut eidem ſit facultas radices è terra evellendi & in uſum ſuum avehen-
di? Sanè quousq; ſpes eſt ut cæſa arbor ex radicibus renaſcatur, haud 2
quæſtionem affirmaverim: At ubi radices vivere deſiiſſent, ut nulla
repullulandi ſpes ſupereſſe queat, nihil video quod affirmantem ſen-
tentiam impediat, radicibus in eum ſtatum nunc deductis, ut nullum
alium, quàm combuſtionis, præſtent uſum. Hoc ſaltem monuerim, 3
quòd effoſſio ſeu evulſio radicum è terra perficienda ſit absq; ſenſibili
damno domini ſylvarum, adeoq; vel eâ lege, ut fodina repleatur vel a-
lio innoxio modo. Ita memini judicatum in cauſa univerſitatis ſeu pa-
gi Burckhardsfell contra Monaſterium Arnsburg.

## §. IV.

AD ligna combuſtibilia referenda ſunt etiam ea, quæ ad carbones 1
coquendas & conficiendas parata ſunt. Non adverſatur l. 55. 2
§. 7. de legat. 3. ceu obtinens in legato, cùm hîc tractatio ſit de lignis
in genere combuſtibilibus, extra conſiderationem alicujus contractus
vel ultimæ voluntatis in propria ſua ſignificatione, *l. 69. ff. de legat.*
ſaltem tamen, quia de ſylva ad comburendum habita jam alio conve- 3
nienti loco actum eſt, rutis cæſis, ſub quibus ligna quoq; ad conficien-
das carbones parata continentur, ſicut & titiones, aliave ligna cocta,
ne fumum faciant, quæq; aliàs in legato proprium genus conſti-
tuerent, nec lignorum nomine comprehenderentur, *d. l. 55. §. 7. de
Legat. 3. l. 167. ff. de V. S. Jung. Barboſ. & Tabor. loc. commun. l. 6. c. 7.
ax. 10. ubi ex eo, quòd factum & faciendum; quando hoc nondum deductum
ad actum perfectioni proximum, non cenſeantur per paria, inferunt, non
contineri ſub carbonibus legatis ligna, quæ pro coquendis carbonibus eſſent
deſtinata. Add. porrò Hahn* vom Erbmeyer-Recht / *p. 2. c. 21. n. 73.
& ſeq.* Unde carbones ad alium quàm foci uſum paratæ, haud ve-
niunt in ullo contractu aliove jure, quo ligna duntaxat pro uſu foci
conceduntur, *vid. ſupr. Claſ. 4. Sect. 6. §. 14. Myler. Gamolog. perſon.*

 *illuſtr.*

4 *illustr. c. XI. §.6. circ. fin. vers. quod fructuarius arborum.* E contrario carbones fossiles, utut è ligno non fiant, sed coquantur ex terra, ac vocentur Stein-Kohlen/ quasi ad duritiem lapidum proximè accedentes, *Peller. ad Klock. de erar. l.2. c.2. n.21.* comprehenduntur sub appellatione lignorum ex consuetudine, more & usu illarum regionum, quæ iisdem pro lignis utuntur, *Hahn. d. loc.* quemadmodum de novo Castello ex Zeilero refert Besoldus *thes. pract. voc.* „Holtz. Daß Neu-Castel in Northumbria ein lustiger Ort und „Stadt sey/ aber Mangel an Holtz habe / deswegen sie aus einem „Berg Stein-Kohlen zum brennen haueten/ welche weit und breit „zu Wasser und Land verführet würden/ und nehme ein Bettler lie- „ber ein Stück Stein-Kohlen/ als ein Stück Brodt. *add. Klock. d. l.*
5 *n.17.* ubi tamen num.23. adnotat Pellerus, fabros ærarios & ferrarios, qui subtilia opera essent facturi, non uti hoc genere carbonum, nisi earum, quæ ex ligno coquuntur, magna foret penuria, eò quòd durum illud bitumen, suâ pinguedine inficiat ferrum, reddatq; fra-
6 gile. Ex quibus dictis simul apparet, harum carbonum fossilium, propter magnam suam alicubi necessitatem & utilitatem, esse commercium, unde regioni & ærario ingens accedat utilitas, *Klock. d.*
7 *num.17. & ibid. lit. B.* An verò eædem inter metalla sint numerandæ, & tanquam maximum regionis emolumentum, metallorum jure, præsertim hodie, habendæ ac censendæ? *v. Myler. de Princip. & Stat. Imp. part.2. c.69. §.6. Fritsch. supplem. Besold. voc.* Stein-Kohlen.
8 nec non an hæ ipsæ coincidant cum eo genere ligni subterranei, quod novissimè descripsit Seyfrid. *in medull. mirabil. natur. lib. 2. c. 5 §. 38.* an verò id singularem constituat ligni subterranei speciem, sive è pinguedine paludinosæ terræ enati, sive fortuitò infrà terram submersi, dijudicandum lectori relinquo ex iis quæ tradidi *supr. præfat. n.27. it. Class. 3. Sect.1. §.2. n.1. Class.6. Sect.1. §.5. n.10.* nec non ex ipsis Seyfridi verbis, quæ ita habent: In Italien in der Landschafft Umbrien/ zu Aqua Sparta und Todi, wird eine Art Holtzes/ wie zu Tybur die Steine / aus der Erde gegraben / unterschiedlicher/ doch meistens brauner Farbe/ an Härte dem Eben-Holtz sich gleichend; wird auch an dessen Stelle zu allerhand eingelegter Arbeit verbrauchet/ dannes gar zierliche Streiffe/ Adern/ und Lineamenten hat. Es ligt diß mineralische Holtz in einer kreidigten Erde:

Man

Man findet auch Stücker / daran noch ein Theil rechte Kreid-Erde; ein Theil aber allschon zu Holtz geworden ist / und der Uberrest schwartz / wie Kohlen / aussiehet. Wanns auff das Feuer geworffen wird / gibts zwar eine starcke Hitze, glimmet aber nur gleich den Kohlen ohne Flamm. Man findet etliche Stücker dieses Holtzes / die bereits halb zu Stein geworden / und die andere Helffte Holtz geblieben.

§. V.

BAlani, olivarum & alii nuclei, propriâ lignorum appellatione 1
non continentur, *l.167.ff. de V.S.* at in legato veniunt ex mente
testatoris, *l.55.§.1. ff. de legatis* 3. Nimirum ex mente testatoris et- 2
iam ea sub nominatione ligni possunt comprehendi, quæ indubiè ligna non sunt, si modò testator iisdem pro lignis fuerit usus, velut herbulæ (*de quibus add. supr. Class.4. Sect.18. §.1. n.14.*) arundo, papyrus,
editus bubum, *d.l 55. §.5. & 6. de legat.3.* qualis tamen usus non fa- 3
cilè contigerit, nisi in regionibus, quas lignorum premit penuria, quarum misera conditio facilè colligitur ex eo, quòd Deus Judæis fuerit comminatus, ipsos panes suos pinsuros esse non lignis, sed fimo ho-
minum ac boum siccato, *Ezech. c.4. v.12. & 15.* Eamq; miseriam sen- 4
tire Eidoræstadenses refert Lather. *de censib. l.3. c.6. n.46.* quòd scilicet non ligni quicquam, sed ne spinas quidem aut ullum aliud ali-
mentum ferat ignis Eidoræstadia, utaturq; pro lignis fimo bubulo.
Frisii itidem stercore boum ignes fovent, sed quorum ligni inopiam 5
Deus admirabili benignitate compensavit in præparatione terræ, ut constet ex bitumine & sulphure, & effodiantur cespites ustibiles, qui tanquam pingues, uliginosi, & palustres, abrasâ superficie, in cumulos coacti, ac vento soleve exsiccati ignem facilè concipiunt, diuq; servant, præbentes multò, quàm quodvis lignum, ardentiores carbones, Germanicè Torff / *v. Klock. de ærar. l.2. c.2. n.19. Peller. ad eund. lib.1. c.14. n.46. Lans. orat. pro German. pag.60. Myler. Gamolog. person. illustr. cap. XI. §.4.*

§. VI.

CUm igni mirabilis in purificando aëre adscribatur vis, suadent 1
medici, ut tempore pestis, & aëre infecto, semper ignis in domibus & ligna combustibilia talia habeantur, quæ inprimis lepidum

spar-

spargunt odorem & ad purificandum aërem sunt aptiora, velut ligna juniperi, *Besold. thes. pract. voc.* Stauden. quercus, pini, lauri, cupressi, &c. quibus quoq; sanctam illam salicem, cujus Paulin. meminit *in histor. Visbeccens.* §. 126. *pag.* 123. commodè annumeraveris: E contra ligna putrida ac madida, quæ non solùm tetrum vaporem & odorem, dum comburuntur, exhalant, sed & venenum pestibile facilè concipiunt, ac in ædes emittunt, planè non sunt adhibenda, ne secus pestibilis morbus propriâ culpâ inhabitatoribus, (hactenus consilium Medicorum) accedat, majusq; periculum civitati (hoc respectu Politicorum est) immineat, *conf. Zachi. quæst. medic. legal. lib.* 2. *tit.* 2. *quæst.* 11. *n.* 10. & 11. *lib.* 3. *tit.* 3. *q.* 4. *n.* 7. & 8. *Naurabt. tr. de vit. &*
2 *mort. hom. theor.* 33. & 37. Quia etiam domus peste infectæ clauduntur, ut inhabitatoribus fas non sit prodire in publicum, lignaq; parare combustibilia, *arg. Levit. c.* 13. *v.* 46. constituendi sunt à Magistratu, qui accepto ex publico salario, per pestium ædes discurrant ac requirant, quibus indigeant inhabitantes: quiq; ideò necessaria ligna combustibilia coëmant, vel à civibus mutuò sumant, ac domibus con-
3 tagiosis præbeant: Atq; hæc mutuò à concivibus data opportuno tempore repetuntur, alicubi saltem è divitibus, pauperibus verò mutuata permanent & donantur, velut in Civitate Brügensi, *v. Damhouder. de magnificentia politiæ civitatis Brügensis fol.* 141. *sub rubr. Chirurgi tempore pestis.* ubi etiam docet, hos internuncios oportere in toga gestare partem panni rubri, quò ab aliis queant dignosci, & cum ipsis conversatio evitari. *Add. Levit. c.* 13. *v.* 45. *Naurabt. de vit. & mort. hom. theorem.* 41.

## §. VII.

1 AD comburendum, velut ex præcedentibus paragraphis constat, sumuntur vel arbores succisæ, erutæ, dejectæ, vel saltem rami aridi collecti: Illæ quidem plaustris advehuntur, hi etiam gremio &
2 humeris exportantur, *v. suprà Class.* 4. *Sect.* 5. §. 2. Ultrà quæ ibidem tradita adhuc meretur notari, quòd facultas colligendi ramos aridos certis legibus jurisdictioni forestali innitentibus sit circumscripta, ac pro usu publico & venationum ita determinata, quò minùs terreantur & quiete destituantur feræ, ne etiam superflua ac nimia lignorum aridorum exportatio redundet in vastationem sylvarum aut lignorum

com-

combustibilium publicam inopiam. Quò respicit illius, quæ Class. 2. 3
Sect. 2. §. 4. allegata est, Ordinationis Marburgensis art. 15. Die Holtzträger/so ins Lese-Holtz gehen/ sollen die Woche zween Tage halten/ und soll keiner weiter in Wald gehen/ und so jemands darüber befunden wird/ soll der jenige so fähret/allemal dreyzehen albus: und eines das da trägt/ ein Orts Gulden geben/ so aber die Wälde gar verbotten seyn/ sollen sie sich des Fahrens und Gehens gäntzlich enthalten/ bey ungnädiger Straff. Plura talia quæ dominus forestæ 4
non solùm in sylvis propriis, in quibus subditi eam lignorum colligendorum facultatem ex contractu vel antiquâ consuetudine obtinent, sed etiam in sylvis subditorum jure statuit, repetere licet ex dictis *Class.* 4. *Sect.* 17. §. 2. *& seq.* Quibus hîc adjicio, quòd in terris Has- 5
siacis, ubi subditis jus colligendi ligna arida in sylvis Principum singulis annis pro certâ mercede consuevit locari, eo nomine solvendum sit aliquod laudemium, Auffdings-Geld / veluti de singulis florenis conventæ mercedis unicus albus, qui, si merces conventa non excedat viginti florenos, Præfectorum salario deputatus est, de summâ verò excedente ærario Principis reservatus, vid. Fürstl. Hessen-Darmstättische Accidentalien-Ordnung *de anno* 1662. *n.* 52. cujus ibidem verba sunt: Wann eine Gemeinde Auffiese-Holtz dinget / von jedem Gulden dem Förster ein albus, biß auff zwantzig Gulden. Wans höher komt/ davon sol Uns das Auffdings-Geld verrechnet werden.

## §. VIII.

QUæritur autem, an quoq; die Sabbathi permissum colligere ligna 1
combustibilia? Inter opera, quæ etiam die Sabbathi peragere fas est, referunt omnes unanimiter Theologi, ut liceat cibos coquendo parare, unde videbatur concedenda esse etiam lignorum apportatio, ceu sine quibus non foret ignis nec ulla ciborum coctio. At re- 2
spondetur in veteri testamento neutiquam licuisse diebus Sabbathi manna colligere, aut cibum ullum coquendo parare, *Exod. c.* 16. *v.* 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. multò minùs ligna combustibilia colligere, adeò ut is, qui ligna die Sabbathi collegerat, jubeatur lapidari, *Numer. c.* 15. *v.* 32. *& seq.* Etiamsi verò, postquam vivus panis 3
venerat de cœlo, *Joh. c.* 6. *v.* 32. *& seq.* & lex de ceremoniali Sabbatho

ſtrictiſſimè obſervando ſaltem ſervientibus in Ægypto olim lata, *Deut. c.5. v.15.* deſierat, *Hebr. c.4. v.3. & ſeq.* nunc in novo teſtamento legantur diſcipuli in die Sabbathi impunè collegiſſe cibos, *Matth. c.12.*
4 *v.1. & ſeq. Marc. c.2. v.23. & ſeq. Luc. c.6. v.1. & ſeq* tamen inde non rectè infertur, vel quòd hodie cibos colligere die Sabbathi liceat,
5 vel quòd lignorum combuſtibilium apportatio ſit permiſſa. Etenim lex ceremonialis ſublata quidem eſt, at non moralitas, volens adhuc hominem quieſcere ab omni opera, quæ quoquo modo poſſit impedire cultum Dei, quò minùs peragatur, ex motu ardentiſſimo, ex toto corde, totâ animâ, & omnibus viribus. Unde neutiquam homini relictum eſt, de conquirendis cibis & lignis combuſtibilibus die Sabbathi eſſe ſolicitum, utut peccatum haud cenſendum, cibos jam ante debito tempore conquiſitos duntaxat coquendo præparare, lignaq; jam ante apportata ſaltem foco ſuperponere, ceu quæ opera absq; animi diſtra-
6 ctione queat perfici. Diſcipuli Chriſti nullo præmeditato cibum quærendi ſtudio exierant, ſed Magiſtrum ſuum in itinere ſequentes, ſtomachi ſatiandi causâ, ſpicas frugum decerpunt, comeſuri ſtatim in agro, neq; ſecum aſportaturi, *d. d. loc. verb.* und aſſen. quod nudum, non ciborum cum quadam ſolertia & ſolicitudine conquiſitionis, verùm eorum, qui in via præſtò erant, comeſtionis factum haud magis potuit eſſe peccatum, quàm ſi cibi etiam olim ex olla tolluntur &
7 comeduntur. Et ſi vel maximè decerptionis factum in die Sabbathi fuiſſet inconveniens, id tamen peccati foret purgatum per ſingularem ipſius Dei, qui Dominus Sabbathi eſt, diſpenſationem, *Matth. c.12. v.6. & 8. Marc. c.2. v.ult. Luc. c.6. v.5.* quæ verò diſpenſatio ad alios quosvis homines & caſus non ſit extendenda.

## §. IX.

1 ARbores ad comburendum rutæ cæſæ, quo commodiùs deſtinatæ combuſtionis uſui adhiberi queant, finduntur ac minutatim
2 conciduntur, *l.55. pr. & §.2. ff. de legat. 3.* Poſteà vel in ſylva vel inde evectæ & diſſectæ in alio vacuo ac deſolato loco, aut etiam in villa ad unum coguntur acervum, aëriq; exponuntur & exſiccantur, quo
3 concipiendæ flammæ faciliores ſint. Quando in ſylva eſſent fiſſæ aut minutatim conciſæ, convenit ſylvam purgari à fragmentis lignorum, *vid. artic. 9. & 19. ex ordin. Marburg. transſcriptos ſuprà Claſſ. 2. Sect. 2.*

*Sect.2.§.12.n.3.* Add. ejusdem Ordinat. artic.17. **So er das Holtz gehauen/ und nicht ſo bald rein auffgemacht / und es ſo lange gantz im Wald liegen läſt / ſoll derſelbe einen Gülden Straff geben.** Quid verò obtineat, ſi quis, dum ligna findit vel ſcindit, quempiam 4
adſtantem aut prætereuntem improviſo vulnerâſſet aut occidiſſet, dijudicari poteſt ex dictis *Claſſ. 5. Sect.1. 2. & 3.*

§. X.

AD ligna conciſa in acervum ſiccandi causâ cogenda, **in eine Arcke** 1
**zu legen**/ talis locus eligendus eſt, cujus per acervum lignorum obſtructio in ſylva non obſtet plantularum vitæ & germinationi, *vid. Claſſ.2. Sect.2. §.12.n.3.* aut aliter ſit impedimento, *vid. art.9. Ordin. Marburg. verb.* **Zu Hauß oder auff Plätze und Trieſcher.** *transſcript. d. Claſſ.2. Sect.2. §.12.n.3.* unde ejusmodi acervis lignorum non ſunt 2
obſtruendæ viæ publicæ, urbiumve plateæ, *vid. Claſſ.6. Sect.1. §.11. junct. l.11.§.4. ff. de via public. & ſi quid in ea factum.* atq; in benè con- 3
ſtitutis Rebuspublicis peculiaris Magiſtratus demandatam habet inſpectionem platearum ac viarum publicarum, etiam in ſpecie ne lignis, arboribus, aut ruderibus expleantur, *vid. Damhouder. de magnificentia politiæ Civitatis Brügenſis fol.136. in f. rubr. Amannus. fol.138. in fin. & 139. pr. in deſcriptione Limarii. Sprenger. perſpicill. orb. Chriſt. pag 13. & 28. Struv Synt. Civ. Exerc.45. th.75.76.63.* Plura de lo- 4
cis, in quibus ligna reponuntur, dicta ſunt, *d. Claſſ. 6. Sect.1. §.11. & Claſſ.6. Sect.2. §.21.*

§. XI.

SI quis de tali acervo ligna, furandi causâ, abſtulerit, tenetur furti, 1
*arg. l.25.§.2 ff. de furt.* luens tam jure Carolino, quàm criminali Haſſiaco, nec non Saxonico, talem pœnam, velut dicere anticipavi. *Claſſ. 6. Sect.1. §.9. & ibid. allegat. loc.* Sæpè laudata Ordinatio Mar- 2
burgenſis in eum, qui ligna in ſylva Principis coëmpta & repoſita furatus eſt, ſtatuit junctam carceri pœnam pecuniariam, eamq; etiam præfinit emptori ſeu domino lignorum, ſi cum fure paciſci ac delictum reticere præſumpſerit. Verba ita habent: veluti artic.31. **Da einer dem andern ſein gekaufft Bau-oder Brenn-Holtz/ wie das Namen haben mag/ veruntrauen/ abſtehlen oder ſonſten heimlich veräuſſern**

würde/ soll derselbige vierzehen Tage mit dem Thurn/und mit fünff Gulden darzu gestrafft werden. Artic. 32. Da auch einer einen über seinem Holtz befinden / und dasselbige nicht anzeigen/ sondern heimlich sich mit ihme abfinden würde / soll einer wie der ander gehalten und gestrafft werden.

## §. XII.

1 Etiamsi verò ordinatio Marburgensis videatur respicere casum, quando arbor emptori demonstrata & malleo ferreo signata, eoq; ipso tradita, furtim esset cæsa, qualem furem ordinatio Mauritii, Hassiæ Landgravii, de anno 1593. obstringit ad pœnam & duplum pretii
2 arboris: tamen arbitraria pœna etiam in eos obtinet, qui ligna fissa & dissecta furtim surripiunt, saltem ideò exasperanda, quòd fiat ablatio non solùm lignorum, sed & impensorum laborum ac sumptuum.
3 Neq; est, ut præfatus articulus trigesimus secundus adversetur juri Romano, quo nomine lectorem remitto ad *Class.* 4. *Sect.* 3. §. 4. *n.* 12. & *Sect.* 18. § 32. *n.* 5. *Item Miscell. quæst.* 14.

## §. XIII.

1 Tam ligna combustibilia, quæ pro usu foci, quàm quæ ædificandi causâ, ad aulas Principum vehuntur, veniunt sub appellatione Hoff-Wied / so genennet wird alles Brenn- und Bau-Holtz / so man zu einem Schloß über das Jahr gebraucht / *Besold. thes. pract.*
2 *voc.* Holtz. eoq; etiam referenda ligna combustibilia, Officialibus pro
3 salariis constituta. Hæc omnia regulariter ex sylvis Principum subministrari convenit, à subditis duntaxat operis, si eas debeant, in suc-
4 cidendo, findendo, & advehendo præstandis: Alicubi tamen subditi ex propriis universitatum sylvis ligna combustibilia pro focis aulicis & Officialium præbere ex consuetudine & conventione sunt obstricti, aliquando quidem ad certam quantitatem, nonnunquam verò ad necessarium & sufficientem usum.

## §. XIV.

1 Ut clarius pateat, quousq; subditi sint obligati, vel ad ipsam lignorum combustibilium præbitionem, vel saltem ad operas præstandas, haud otiosus erit labor, si utramq; hanc obligationem ex veris suis

ſuis principiis demonſtraverim. Operarum in lignis ſuccidendis & 2
advehendis præſtationem non ex jure communi ſubditis, quà talibus, incumbere, ſed ex conventionibus procedere vel præſcriptionibus, argumento ſunt Rubrica & l. 1. C. ne ruſtic. ad ullum obſeq. *Add. ſupr. Claſſ. 6. Sect. 2. §. 5. n. 3. Claſſ. 7. Sect. 2. §. 2.* Si itaq; conventio eſſet con- 3
cepta de operis certis ac determinatis, vel etiam duntaxat determinatæ operæ forent præſcriptæ & uſitatæ, omninò in præſtatione earum erit acquieſcendum, neq; ulteriores exigendæ, quàm quæ conventæ ſunt aut ſolitæ. Hinc ſubditi qui determinatè ſaltem ligna ſeu com- 4
buſtibilia cædere vel advehere obligati ſunt, non tenentur cædere aut advehere pedamenta vel perticas pro excipiendo lupulo aut fabricandis ſepibus: utut poſtea ea pedamenta advehere ipſis incumbat pro uſu foci, ſi eſſent torrefacta & ad nullum alium uſum, quàm combuſtionis, ampliùs idonea, *vid. Wehner. obſ. pract. voc.* Holtzſparkunſt. *verſ. Interdum* ſind die Unterthanen. *& verſ. Non autem. Juſt. Hahn. de jur. colonar. concluſ. 292.* und vom Erbmeyer-Recht / *p 2. c. 21. n. 64. & ſeq. Confer etiam ſupra Claſſ. 7. Sect. 2. §. 4.*

## §. XV.

SI verò ex conventione aut præſcriptione debitæ eſſent operæ inde- 1
terminatæ, tunc earum debitores jure obligantur cædere & advehere non ſolùm ligna combuſtibilia, ſed etiam materiam ad ædificandum aut fulciendum: ita tamen, ut earum operarum exactio fiat moderatè ſecundùm antiquam conſuetudinem & arbitrium boni viri, *v. ſupr. Claſſ. 6. Sect. 2. §. 5. n. 3.* quâ moderatione ſervatâ etiam ex a- 2
lieno territorio ligna advehenda ſunt, *Carpzov. part. 2. Conſt. 52. def. 5. Diether. ſupplem. Beſold. voc.* Holtz. *inf. add. ſuprà Claſſ. 7. Sect. 2. §. 3.*

## §. XVI.

QUantum nunc alteram obligationem attinet, quâ ſubditi pro fo- 1
co Principis & Officialium ipſa ligna combuſtibilia ex ſylvis ſuis ſubminiſtrare obſtricti ſunt, videri quidem poſſet, ac ſi ea lignorum præbitio ſit ſpecies quædam collectarum, ut non jure conventionis, conſuetudinis, vel præſcriptionis debeatur, ſed inſtar collectarum to- 2
ties queat imperari ab illo, penes quem ſumma poteſtas eſt, quoties

cam publica exigit necessitas, fortè quòd Principi non sint sylvæ, un-
2 de vel foco alimentum, vel domui conservatio suppetat. Verùm hæc causa non præstat, ut id collectarum genus probandum sit, nisi & hoc pacto vel præscriptione esset quæsitum. Siquidem Princeps jam ante à subditis percipit vectigalia, tributa, collectas, aliosq; consuetos reditus, ut jus non sit ad quasvis insolitas rerum necessariarum exactio-
3 nes sub publicæ necessitatis obtentu prosilire. Unde ex ærario sublevare necessitatem decet, justè saltem subditis cogendis, si propriæ sylvæ non suppetant, ut necessariam lignorum materiam sibi pro pretio vendant, *conf. Class.* 4. *Sect.* 7. § 7. *Class.* 11. *Sect.* 1. §. 9. *& Sect.* 3. §. 3. *in fin.*

## §. XVII.

1 QUo domino tam foresti quàm sylvæ, de necessaria singulis annis quantitate lignorum combustibilium constet, oportet orgyias ad certam mensuram ulnarum seu pedum determinari, & quando ligna nondum exsiccata ad certas ulnas forent definienda, quantitatem seu mensuram suppleri, ut lignis siccatis decrescentibus debita nihilominus remaneat mensura, nec eâ diminutione damnum afferatur illi, cui ligna apportanda sunt: ne etiam futurum sit, ut subditis, qui ligna
2 vehunt, commissi furti suspicio facilè oriatur & objiciatur. De cætero tamen aurigarum fraudibus, quibus non raro ligna optima pro cariosis, nodosis & inutilibus permutant; vel furandi & oneris levandi & equos non lassandi causâ, eadem surripiunt, aut currui non imponunt, summo studio obviandum est, legesq; ferendæ pœnales, aut quæ saltem præsentiam Officialium requirant, tam ubi ligna cæduntur & in acervos debitâ mensurâ reponuntur, quàm ubi advehuntur: Quo sapientiæ nomine celebratur Rex Salomo, constituens, quando pro ædificatione templi cæsores lignorum aliosq; operarios conduxisset, multos Præfectos, qui vigilarent, quò quisq; operarius debitè per-
3 ficeret operam sibi commissam, *II Paralip. c.* 2. *v.* 2. *& ult.* Viceversà ne subditi inordinatâ operarum exactione ultrà arbitrium boni viri premantur, *Struv. Synt. civ. Ex.* 3. *th.* 24. *Ex.* 37. *th.* 64. convenit providere, ut subditis opportuna, nec adeò damnosa tempora pro cæden-
4 dis & advehendis lignis præstituantur. Quæ omnia cùm laudabiliter disponat & jubeat in sex prioribus articulis Ordinatio Marburgensis,

neces-

necessum duxi ultrà artic. 1. jam suprà Class. 4. Sect. 16. §. 15. transscriptum, etiam reliquos hîc inserere, qui ita habent: Artic. 2. Sollen die Claffern zur Fürstl. Hoffhaltung / wie dann auch den Hoff-Dienern / so Bestallungs-Holtz haben / die Claffter sechs Schuhe lang / sieben Schuhe weit / und sieben Schuhe hoch gemacht werden / dann es im Eindorren sich setzet / und nahe zusammen gehet. Artic. 3. Sollen die Beambten / als Schultheissen und Land-Knechte / das Claffter-Holtz selbsten oder durch ihre Vollmächtige zur Fürstl. Hoffhaltung / und den Dienern / lieffern lassen / auch im Wald dabey seyn / daß es alle auffgeladen / und auff dem Wege nicht verunrauet werde. Artic. 4. Sollen die Unterthanen zu Herbst-Zeiten / wann die Saat geschehen / und die Feld-Arbeit herüber ist / das Claffter-Holtz bey Zeiten zur Fürstl. Hoffhaltung lieffern / ehe und zuvor die grosse Schnee einfallen / und ob sie schon aufs neue liefern / soll es ihnen abgenommen werden / damit kein Mangel zur Fürstl. Hoffhaltung seye / wegen des unsussenden Wetters / wañ es tieff oder das Gewässer groß ist. Artic. 5. Die breite Strut (sylva est magna in districtu Battenbergensi & Franckenbergensi) belangend / sollen die Unterthanen das Claffter-Holtz bey Zeiten bey sich aus den Wäldern führen / auf einen gemeinen Platz / damit sie es den Winter über auf guter Bahn zur Fürstl. Hoffhaltung führen können / und nicht vorzuwenden haben / daß sie bey das Holtz nicht kommen können / und soll jedes Dorff und Gemeind sein Holtz verwahren / daß es nicht verstohlen werde / bey zehen Gülden Straff / welches der Tag- und Nacht-Wächter wol thun kan. Artic. 6. Soll auch keiner kein ander Holtz zur Fürstl. Hoffhaltung führen oder lieffern / als was darzu angeweiset und verordnet ist / dann da einer ander untüchtig Holtz bringe / soll demjenigen das Holtz nicht abgenommen werden / und der Straff darzu gewärtig seyn.

## §. XVIII.

UBi subditi vel ipsa ligna præbere vel cædere aut advehere, ex pacto, consuetudine, sive præscriptione sunt obligati, ibi nihilominus à tali præstatione immunes sunt, qui propter dignitatem à sordidis muneribus excusantur, ac propter concessum singulare immunitatis privi-

privilegium ligna aut carbones, nisi in casu publicæ necessitatis vel utilitatis, præbere neutiquam tenentur, *l. 12. C. de excus. muner.*

§. XIX.

1 NOtum est, Principes ex jure Majestatis, superioritatis & Regalium habere facultatem assignandi militibus habitacula in ædibus subditorum, *v. Menoch. consil. 1201. n. 32. cons. 1197. n. 7. Klock. de*
2 *contribut. c. 17. n 243. 244.* Unde vertitur quæstio, num sub onere hospitaturæ vel receptionis etiam contineatur lignorum combustibi-
3 lium præbitio? Quamvis hospitatura s. onus recipiendi militem referatur inter munera patrimonialia, *Klock. d. c. 17. n. 206. Struv. Synt.*
4 *civ. Ex. 50. th. 66. in f.* tamen hoc oneris jure Romano consistit in nuda militis receptione, *Struv. d. l.* & præbitione saltem eorum, quæ habitationis causâ sunt necessaria, *Hahn. ad Wesenb. π. de muner. & honor. n. 3.* ut & ideò ipsis domibus, sive possessoribus & inhabitatoribus, *ut talibus*, & respectu domuum, non fructuum, adhæreat ac realesit, nach den Feuer-Stätten / *Menoch d. consil. 1201. n. 39. Hahn.*
5 *d. l.* Unde consequitur, ligna combustibilia ad focum vel balnei calefactionem non esse sub nomine hospitaturæ comprehensa, neq; militibus à subditis præbenda, *l. un. C. de Salgam. hospit. non præst. l. 5. & 6.*
6 *C. de metat.* adeò, ut tam miles exigens, quàm subditus spontè præbens puniantur, *d. l. un. de Salg. hospit. non præst. d. l. 5. de metat. l. 2. in fin. C. ne rustic. ad ull. obseq. devoc. Hahn. d. l. Bocer. tr. de bello. l. 1. c. 13.*
7 *n. 3. & 4. Tabor. de metat. part. 2 c. 5. th. 9.* eò quòd milites sua stipendia accipiant, quibus ipsos contentos esse oportet, nec fas est, ultrà subditos gravare, *l. 3. C. de erog. milit. annon. Bocer. Tabor. & Hahn. d. loc.*
8 ceu qui, dum ea stipendia conferunt, aliaq; plurima onera, præsertim belli temporibus, sustinent, eo ipso, quòd militibus plus debito, plerumq; non adeo ex liberâ, quàm per metum coactâ voluntate, *d. l. 2. ne rustic. ad ull. obseq.* offerant aut solvant, vel auferentibus conniveant, tam semetipsos quàm alios concives pauperiores, quibus vel nolentibus contribuendi præjudicium allatum, emungunt penitus cum publico damno Reipublicæ, maximè quidem, quia spontanea subditorum præbitione milites futuri sunt animosiores ad plus petendum, & faciendas infinitas exactiones, *Tabor. d. loc.*

§. XX. Ho-

## §. XX.

HOdie hospitaturæ onus plerumq; conjunctam habet cibariorum 1
præbitionem, *Struv. d. loc.* atq; sic reale quidem est adhuc, at non in eo sensu, quo jure Romano, cùm non ampliùs in re, sed ex re s. rei fructibus præstetur. *Hahn. d. loc. in fin.* idq; propterea videtur receptum, quòd hodie milites rarò accipiant stipendia, *idem ibid.* Quin 2
igitur hodie militibus etiam ligna combustibilia sint præbenda, vel eo ipso subministrentur, dum cibaria præbentur, nullam habet dubietatem: siquidem concesso penu continentur ligna combustibilia, quibus is conficitur, & concessis alimentis comprehenduntur etiam ligna pro calefactione hypocaustorum & aliis usibus necessaria, *v. infr. §. 26. hîc.* Utut verò alicubi non indistinctè cuncta præbeantur cibaria, sed 3
duntaxat sales, acetum, candelæ &c. tamen cum his plerumq; etiam ligna combustibilia præstanda sunt, veluti patet ex ordinatione Johannis Friderici, Ducis Brunsvicensis & Lüneburgensis, de anno 1675. in verbis sequentibus: Die Servizien anreichend / so ist unter denselben anders nichts als neben der Lagerstatt / Holtz / Licht / Sauer / und Saltz zu verstehen / und soll darüber vom Höchsten biß zum Geringsten nichts exigirt werden / es bleibt aber denen Bequartirten bevor / vor die vier letzte Posten / monatlich ein gewisses Geld zu entrichten und benantlich ꝛc. Porrò: Rottmeister und gemeine Reuter und Knechte haben sich bey des Wirths Feuer und Licht zu betragen / und darüber keine absonderliche Servis-Gelder zu prætendiren ꝛc. Concordat Ordinatio Georgii Hassiæ Landgravii 4
de anno 1646. cujus verba in passu concernente sunt: Damit auch der Servitien halber den Klagden und je zuweilen deßwegen vorgehenden exorbitantien vorgebauet / und verhütet werden mögen / wollen Wir es damit folgender Gestalt gehalten haben / und es bey Unser verfasten Verpflegungs-Ordinance simpliciter verbleiben lassen / daß nemlich darunter vom Höchsten biß zum Niedrigsten / ausserhalb Holtz / Liecht / Saltz und Lagerstatt / im geringsten nichts verstanden / den Obrigkeiten und Einwohnern an besagten Orten / auch Krafft derselben hiemit freygestellet werden / vor sothane drey Posten den Officirern vom Höchsten biß zum Niedrigsten

drigsten das Geld vor diejenige/so effectivè vorhanden/ zu erstat-
ten &c. Porrò: Der gemeine Soldat soll sich mit seines Wirths
Licht und Feuer/ wie er solches in seinem Hauß hat / und schaffen
kan/ begnügen lassen/ und nichts absonderliches von ihm fordern
oder begehren. Quod paulo post extenditur auff die Spiel-Leute
5 und Gefreyte &c. Quid vero laudis mereantur juris antiqui im-
mutationes, colligi poterit *ex Numer. c. 21. v. 21. Deut c. 2. v. 27.*
28. *Luc. c. 3. v. 14. l. un. C. de Salgam. hospit. non præstand. Menoch.*
*consil.* 1197. *n.* 7. 8. *cons.* 840. *n.* 7. *Klock. de contribut. c.* 17. *n.* 208.
*& seq. Naurabt. de jur. subdit. pag.* 558. *& seq.* quibus antiquioribus
statutis maluit insistere Elector Brandeburgicus in Edicto, quod in
6 anno 1672. curavit promulgari, cujus §. 3. sonat: In den Quar-
tieren/ wo die Soldatesqve stehet / sollen so wol Officirer als Ge-
meine mit demselben/ was ihnen nach Außweisung Unserer Ver-
pflegungs-Ordonnance assignirt oder von Uns gezahlet wird zu
frieden seyn/ und darüber nichts an Victualien, Geld/ hart oder
rauhe Futter von den Unterthanen/ unter wasserley prætext und
Namen es auch seyn möchte / auch nicht unterm Vorwand einer
willigen Beysteuer oder discretion nehmen oder fordern &c.
§. 4. Was die Servicien belangend/ solche seynd denen Officirern
bereits bey ihrem tractament angewiesen / und stecken unter ihrer
gage, dannenhero dieselbe sich mit dem blossen Quartier/Lager-
statt und Stallung vergnügen müssen / und über ihre gage we-
der für Holtz/Licht/Bette/ leinen Geräthe/ Kessel/ Töpffe/ Ge-
sinde in die Küche / Gewürtz / noch sonst etwas zu prætendiren/
weniger aber dafür ein Gewisses an Geld zu fordern haben: Die
Gemeine aber geniessen die Servicien in natur bey ihren Wirthen/
und müssen mit derselben Saltz/ Licht/ Feuer und Lagerstatt/ so
gut sie es geben können/ zu frieden seyn / haben auch gantz kein
Geld/ ob sie gleich verreisen oder verschickt werden/ von denselben
7 zu prætendiren. Conformia ferè sunt noviora Hassiæ Principum
emissa rescripta de annis 1678. & 1679. Sed ubiq; deficit legum ob-
servantia, ut cum Menochio *d. cons.* 1197. *n.* 8. concludendum sit:
Utinam his forent milites contenti, nec tot tantasq; facerent extor-
siones!

§. XXI. Ad

## §. XXI.

AD maleficos, qui igne concremandi sunt, non subditi, sed domini jurisdictionis criminalis, aut etiam ipsi malefici, si sint solvendo, ligna præbere tenentur, nec non carbones, ad forcipes candentes, *v. Ordin. Crim. art.* 153. 154. 204. & 215. 1
In quibus verò criminibus obtineat concremationis pœna, hîc nullus dicendi campus est. *vid. tamen Jos c.7. v.15. & 25. II. Sam. c.23. v.7. Levit. c.20. v.14. l.8. §.2. ff. de pæn. l.3. C. de Juda. l. un. C. de Nil. agger. non rump. ibiq; Gothofr. Ordin. Crim. art.125. & art.116. Struv. Synt. civ. Ex.49. th.42. & 67. Sprenger. lucern. pag.539. circ. fin. pag.540. pr. Melon. tr. jur. feud. civ. & crim. tit.49. n.195. Nauraht. de vit. & mort. hom. theor.66. jung. quæst. Miscell. ult. in fin.* 2

## §. XXII.

PEr hanc occasionem quæritur, num is, qui ministrat ligna ad comburendum hæreticum mortuum, sit irregularis, quemadmodum ille, qui talia præbet ad comburendum hæreticum vivum? 1
Quamvis nemo sit futurus, qui non desideret mortem hominum facinorosorum, tamen non est fas, nisi publicis potestatibus, malos eâ afficere, *c. 33. caus. 23. quæst. 8.* 2
indeq; habetur homicida, qui sine potestate publicâ criminosum, maleficum, sacrilegum, adulterum, vel alium excommunicatum occiderit, *d. c. 33. & c.47. caus. 23. q. 5.* 3
Imò ipse judex ejusq; minister sunt in reatu, quando magis suâ sponte & pro se, quàm ex ratione publicæ functionis pro Republicâ, quempiam interfecerint, adeò ut minister judicis neutiquam sit excusatus, si eum percusserit suâ sponte, quem scit à judice ad mortem iri condemnatum. Unde apposìtè quis hîc dixerit: Legem æternam ita medio quodam loco posuisse aliqua hominibus, ut in eis usurpandis meritò reprehendatur audacia, in exequendis verò jure laudetur obedientia, *c.14. 15. caus. 23 q. 5.* 4
Haud igitur obscurè infertur, si quis pro comburendo hæretico vivo subministraret ligna, non jussu judicis, sed suâpte sponte ex quodam persequendi o- 5

dio, cum hâc ipsâ ſaltem culpâ contrahere irregularitatem, *Covarruv. relect. Clement. Si furioſus. part. 2. §. 4. n. 5. in fin.*

## §. XXIII.

1 CUm ſordidum & ruſticum habeatur, urbiumq; civibus, præſertim honoratioribus, indignum, lignorum materiam manibus tractare, *l. 12. C. de excuſ. muner.* inſuper urbium incolæ, opificiis intenti, agriculturæ & rei ruſticæ deſervire nequeant: nec non in urbibus ob civium & incolarum numerum major ſit lignorum inſufficientia, conſueverunt ruſtici vel ſpontaneo & placente tempore, vel in nundinis hebdomadariis pro lignorum commercio inſtitutis, **zu gewöhnlichen Holtz- oder andern wochentlichen Märcklen/** advehere ligna combuſtibilia venalia, quorum coëm-
2 ptione civium indigentiæ ſubveniatur: His nundinis in civitatibus bene conſtitutis aſſignari ſolet peculiaris locus, vel qui aliis rebus venalibus eſt conſuetus, **der gewöhnliche Marck-Platz/** quò Magiſtratui facilior ſit illius rei cura & inſpectio, ne emptiones venditiones non juſto & æquali pretio procedant, neve alter alteri ligna venalia præripiat, quâ emptionis flagellatione futurum ſit, ut haud ſine magno civitatis & Reipublicæ damno eveniat lignorum caritas, & in multis aliis rebus pretiorum augmen-
3 tum. Siquidem piſtores panum, braxatores cereviſiæ, auri & ferrorum fabri ſuorum operum pretia æſtimabunt, ſecundùm im-
4 penſam in coëmptionem factam lignorum: Imò omnes, dixerim, opifices merces ſuas & opera ſub prætextu caritatis lignorum pretio vendent cariori, ceu quibus cunctis lignorum caritas graviorem & duriorem conditionem fecerit cibos pro famulis parandi ac hypocauſta calefaciendi, *conf. arg. l. 15. ff. de impenſ. in res dot. junct. l. 12. & ult. eod. l. 12. pr. ff. de inſtrum. leg.* quiq; ideò, ſi modum pretii ſuorum operum ſtatuere Magiſtratus velit, juſtâ ratione proteſtabuntur, donec & lignis æquale pretium fuerit con-
5 ſtitutum. Unde quando in anno 1637. Haſſiæ mercatores & opifices ſuas merces ſuaq; opera ſub obtentu caritatis frumenti, indeque ſumptuoſæ inſtitorum & famulorum alimentationis, cariſ-
ſimè

simè vendebant, ejus provinciæ Princeps, Georgius, prudenti consilio primùm sustulit frumenti caritatem, posteà etiam mercatorum & opificum merces æquo definivit pretio: Æmulum se gerens laudabili patri Ludovico Hassiæ Landgravio, qui anno 1624. cùm ex metu rursus aliquando decrescentis, non olim adaucti monetæ valoris, caritas rerum venalium extitisset, primò augmentum valoris monetæ, deinde quoq; pretia rerum venalium diminuit, velut piissimorum Principum sanctionibus dictis annis fuit publicatum.

## §. XXIV.

EX causis deductis cuiq; Reipublicæ est consultum, si nundinis 1
hebdomadariis præficiatur peculiaris Magistratus, quemadmodum Romæ ad Præfectum urbi, *vid. Andr. Dom. Flocc. de potestat. Rom. lib. 2. c. 6. vers. Cura etiam rei macellariæ. Raph. Volateran. de Mag. Rom. vers. De præfecto urbi in fin.* apud Venetos ad Duumviros lignarios. *vid. Sabellic. rapsod. hist. tom. 4. lib. unic de Venet. Magist. tit. de Duumviris lignariis pag.* 297 ea speciatim lignorum cura pertinuit. Sunt autem, qui lignorum commerciis 2
præficiuntur Officiales fidelitatis juramento obstringendi, quò solertissimè vigilent, ne annona vel in lignis combustibilibus fiat carior, eorumq; ideò desidiæ, negligentiæ, fraudi & avaritiæ condignis pœnis occurrendum. Apprimè huc faciunt, quæ de 3
institutis Venetorum scribit Sabellicus d. loc. his verbis: „Ut pretiosis rebus, ita & iis, quæ viliora sunt, non inutiliter novum olim Magistratum veteres invenêre: quanquam ne vile quidem dici potest, quod humanæ vitæ maximum præstat adjumentum. Duumviri hodie sunt, olim unus fuit, Christophoro Mauro, Principe, creatus, publicâ pecuniâ ligna ad domesticum usum quæsita mercantur, aut ex publicis nemoribus accersunt, ac utrolibet modo comparata, quùm hyeme mare est minùs tractabile, ne eorum inopiâ in urbe laboretur, diligenter prospiciunt. Distribuunt, quum opus est, illa pauperibus, à quibus sine aliquo majore incommodo debitam posteà exigunt pecuniam.„ Et quòd 4

ligna quoq; ſub annonâ comprehendantur, quando de crimine fraudatæ annonæ quæſtio eſt, licet videre apud Theodoric. *in*
5 *crimin. c. 9. aphor. 2. lit. A. num. 3.* Plura de inſtitutione & officio eorum, qui nundinis & annonæ præficiuntur, colligi poſſunt ex Ordinatione Philippi, Landgravii Haſſiæ, ſub rubric. Marckt-Meiſter. *Add. t. t. C. de monopol. Struv. Synt. civ. Ex. 23. th. 7. in fin. th. 68. Exerc. 48. th. 80. Ex. 49. th. 75. Item ejusd. diſſertat. de annon. Sprenger. lucern. c. 11. §. 6. & ſeq. pag. 510. & ſeq.*

## §. XXV.

1 UBi tota aliqua provincia lignorum combuſtibilium copiâ non affluerет, ibi & urbium & totius regionis indigentiæ ex aliis provinciis erit ſuccurrendum, quod fit, dum vel ipſi indigentes ligna in aliis regionibus coëmunt, & in proprios uſus advehunt: vel quando peculiares lignorum negotiatores ligna in exteris regionibus coëmpta ad regionem indigentem venalia apportant.
2 Utroq; caſu apportatio aut plauſtris perficitur per terram, aut per aquas ſive in navibus, ſive ligna colligata fluminibus imponendo, ut ad regionem indigentem pernatent, unde jus grutiæ, de quo abundè actum, etiam quoad ligna combuſtibilia, ſuperiùs *Claſſ. 6.*
3 *Sect. 2.* Hîc ſaltem adjicienda quæſtio, ſi v. gr. cuipiam eſſet jus braxandi conceſſum in feudum, isq; ad uſum ejusdem à mercatoribus lignorum coëmiſſet ligna, at pretio nondum ſoluto deceſſiſſet vitâ, num ad ſolutionem pretii teneantur hæredes feudales vel allodiales, ſeu, an hoc debitum der Floß-Holtz-Schuld ſit
4 feudale vel non? Cùm ligna non in perpetuam feudi utilitatem, ſed ad fructuum ex feudo perceptionem ſint coëmpta, debitumque ratione fructuum perceptorum contractum, qui ad hæredes & res allodiales pertinent, absq; ullâ hæſitatione amplector ſententiam, debitum eſſe ſolvendum ab hæredibus allodii, *reſpondentibus ita Scabinis Hallenſibus apud Struv. in Synt. feud. cap. 14. aph. 16.* Obgleich ein Pfänner / wann er kein Holtz hat / ſein Pfann-Werck nicht brauchen kan ꝛc. Jedennoch aber / weil das Floß-Holtz nicht ad perpetuam utilitatem feudi, ſondern nur ad

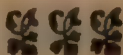
per-

perceptionem fructuum verwendet wird / solche fructus auch zu dem Erbe gehören / und solches augiren / und deßwegen mit den fructibus, auch die von dem Floß-Holtz herrührende impensæ und Kosten nicht unbillich zu compensiren seyn / als ist auch daher die Floß-Holtz-Schuld pro debito feudali nicht zu halten / noch das Lehen darvor weder principaliter noch in subsidium anzustrengen. V. R. W. *Add. arg. l.3. §.1. l.13. l.ult. ff. de impens. in res dot. Struv. Synt. civ. Ex.10. th.62. Ex.11. th.30. Ex.30. th.59.*

## §. XXVI.

DEnique de lignis combustilibus meretur notari, quòd ea, quæ 1
cibis coquendis & foco patrisfamiliâs proprio destinata, neque venditionis aliáve causâ parata sunt, veniant sub nomine penus, ideoq; penu legato contineantur ligna & carbones, quibus is conficitur *l. 3. §. 9. ff. de pen. legat. Catell. Cott. memorabil. voc. Penoris legato.* Unde inferunt, ei, cui alimenta debentur, ligna 2
quoq; præstari oportere, quibus pro culinâ & hypocaustorum calefactione, aliisve necessariis combustionum usibus indigeret, *vid. Besold. thes. pract. voc.* Holtz.

: ) o ( :



CLAS-

# CLASSIS XIV.

## De collectatione ſylvarum, aliorumve arboretorum.

§. I.

1 CUm omnia ſubditorum bona, ex quibus fructus vel lucrum percipitur, cenſui ſint obnoxia, atque ratione illorum Principi tributum pendendum, *l.* 2. *l.* 10. *C. de annon. & tribut. l.* 7. §. 2. *l.* 27. §. 3. *ff. de uſufr. Dd. ad tit. ff. de*
2 *cenſ.* & verò per totam hanc de ligno tractationem ſit factum perſpicuum, quàm multa & magna emolumenta dominis aliisve poſſeſſoribus ex arboribus & lignis accedant, haud abſonum puto, ſylvas quoq; aliave arbuſta cenſui ſubjicere, *add. ſupr. Claſſ.* 4. *Sect.* 2. §. 2. *n.* 3. adeoq; in arboribus æquè obtinent, quæ in aliis rebus ratione collectarum de iis pendendarum in genere jura diſponunt.
3 Hîc duntaxat ea ſunt tangenda, quæ ſpecialiter de arboribus col-
4 lectandis ſcire oportebat. Generale principium in materia collectarum eſt, quòd imponi debeant ſecundùm proportionem Geo-
5 metricam, pro modo cujusq; patrimonii. Ex quo ſequitur, non nudam fundi longitudinem & latitudinem eſſe ſpectandam, niſi quatenus ex hâc ipsâ etiam fructus queant metiri & æſtimari (veluti daß man auff ein Morgen Lands ſo viel Malter oder Mötte ſäen und wieder davon haben könne) ſed conſiderandum, quantum fructuum ex fundo poſſit percipi, *l.* 2. & 10. *C. de annon. & tribut. l.* 4. *ff. de cenſ. Receſſ. Imper. de anno* 1544. §. 27. & 56. *Item*
6 *de anno* 1542. §. 54. 55. *Carpzov.* 4. *Reſp.* 72 & 73. Hinc in ſylvis, hortis, vineis, &c. non ſola longitudo & latitudo, neq; ſola fertilitas aut ſterilitas attenditur ſicut in aliis prædiis, quorum fructuum quantitatem inde licet æſtimare, verùm ſimul reſpiciendum
7 ad numerum arborum, quem proinde in librum cenſualem oportet

tet referri, ac secundum eum collectas imponi, *l. 4. ff. de censib.* utut posteà alicubi ad evitandas ambages hortus aut sylva tot vel tot ar- 7
borum comparari consueverit proportionaliter cum alio fundo tot vel tot jugerum per quandam aversionem, daß in dem Anschlag ein Garte oder Wald / nachdem er viel oder wenige / fruchtbare oder untüchtige Bäume hat / vor so oder so viel Morgen Lands proportionaliter gerechnet und angeschlagen werde.

§. II.

SI vites forent demortuæ, aut arbores quædam vento dejectæ vel 1
aridæ factæ, num ratione illarum dominus censu debet relevari? Sanè æquitas id poscit, ab eo tempore, quo vites mortuæ, ar- 2
bores dejectæ vel arefactæ sunt, etiamsi distributio collectarum ad totum annum ita esset directa, ut singulis anni mensibus certa quantitas de arboreto foret præstanda, v. gr. si quis de horto in quo centum arbores, singulis mensibus præstaret totidem obulos, ac sic de quâvis arbore obulum, & verò aliquâ mense viginti arbores essent absumptæ, poterit dominus in mensem sequentem deducere viginti nummos. Quod idem ratione pecorum demortuorum alicubi 3
servari habeo compertum, daß obschon der Satz und Außtheilung Monatlicher Contribution auff das gantze Jahr hinauß / nach der im Anfang desselben beschehenen Zehlung des Viehes gerichtet gewesen / dennoch wann nach Verfliessung des halben Monats ein Vieh gestorben / dasselbe in folgendem Monat abgezogen worden. *add. Claß. seq. 15. §. 6.* Hoc tamen in arboribus 4
velim attendi discrimen, utrum aruerint ante fructus ex iisdem perceptos, vel posteà? Siquidem posteriori casu, cùm totius anni fructum dominus perceperit, totius anni censum meritò præstabit, *arg. l. 4. §. 1. ff. de cens. l. 26. & 58. ff. de usufr. l. 29. ff. de hæredit. petit. Struv. Synt. civ. Ex. 12. th. 19. Ex. 23. th. 104. Ex. 24. th. 7. add. §. seq. hic.*

§. III.

NUm ergò prædicta jura etiam applicanda ad casum, si do- 1
minus arbores exciderit? Videtur distinguendum esse: Aut

enim id fecit ex malitia, & censum pendet tamdiu, quamdiu veri-
2 similiter arbores tulissent fructus: aut ex justa causa pro suo usu, & in annos quidem sequentes censu erit relevandus, ejus verò anni, in quo arbores excisæ, totum censum habet præstandum, quia in usum suum eas excidendo jam illius anni integros fructus videtur percepisse, *l. 4. §. 1. ff. & l. 2. C. de cens. add. §. praced. n. 4.* Hanc
3 distinctionem in Hassia servari memini etiam in pecoribus venditis, tam quoad collectas de iisdem pendendas, quàm ratione juris, quo in compensationem pascuorum, quæ subditis in certis sylvarum partibus sunt concessa, ex singulis quinquaginta (alicubi 75. 100.) ovibus optimus agnus cedit Principi, Weyd-Hamel vocant, ubi initio anni novi, postquam præteriti anni commodum in pascuis perceptum, facta numeratio attenditur, utut posteà venditione aliâve in usum suum conversione, non casu aut morte, is numerus esset diminutus, donec circa tempora Paschatos Princeps per delegatos Officiales illam quinquagesimam curet colligi.

## §. IV.

1 QUemadmodum collectarum impositionem ad hunc intellexerim effectum, ut saltem arborum arbustorumve possessor pro modo facultatum ferat partem illarum collectarum, quæ toti universitati, quam ipse incolit, sunt indictæ; ita æquitati minùs congruere autumno, si insuper territorii dominus singulis arbustorum arboribus vellet aliquam specialem gabellam seu accisiam, fisco suo immediatè inferendam, imponere, nisi forsitan urgentissimæ necessitatis publicæ ratio quandoq; moderatum aliquod vectigal suaderet, *v. Fritsch. op. var. jur. publ. & priv. tr. 22. §. 49.*

CLAS-

# CLASSIS XV.

## De decimis arborum.

§. I.

QUando ter optimus maximus Deus nolebat 1
Levitas curæ domesticæ incumbere, aut bona possidere, & tamen eorum sustentationi erat consulendum, ac sancti sui laboris constituendum præmium, iisdem benignè assignavit decimas omnis generis fructuum, *Numer. c. 18. v. 21. 23. 24.* vel- 2
uti etiam Magistratui ac dominis territoriorum pro conservatione sui status, & in eo publicæ utilitatis, jus decimandi concessit, *I. Sam. c. 8. v. 15. 17. Add. Misc. quæst. 2. n. 49. & seq.* æquum judicans, eos 3
qui in vineis Ecclesiæ & politiæ operarentur, pro labore referre partem multorum fructuum, quos ex divina benignitate Israëlitæ perciperent: atq; sic æquè in decimis attribuendis ad perceptionem fructuum respiciens, quàm in constituendis Principi tributis. Jubet inde Deus, quia & arborum multi sint fructus, etiam de his 4
persolvere decimas, *Levit. c. 27. v. 30. Nehem. c. 10. v. 37. c. 22. x. de decimis.* Cùm autem jus decimarum Laicis quoq; ab antiquo 5
concessum sit, aut si id solos Clericos spectâsset, nunc justè etiam ad laicos pervenerit, *vid. supr. Class. 4. Sect. 16. §. 9. & 10.* factum est ut in multis locis decimæ de fructibus arborum pendantur illis, ad quos pertinent decimæ minores. Unde etiam is, qui dominus est 6
decimarum minorum, der den Minut oder kleinen Zehenden entweder allein/ oder nebenst dem grossen Zehenden hat/ videtur habere intentionem in jure fundatam quoad decimas ex fructibus arborum, Obs-Zehenden/ auch von Nüssen/ Kästen/ rc. *vid. Besold. thes. pract. voc.* Obs/ Obs-Zehenden. *& voc.* Zehenden. *Hahn.* vom Erbmeyer-Recht/ *p. 2. c. 28. n. 87. Moneta de decim. cap. 6. n. 5.* in tan- 7
tum ut illi, qui contrariam generalem consuetudinem vel præscriptionem allegat, quâ decimæ de fructibus arborum non sint præ-

8 standæ, incumbat suæ allegationis probatio. Si verò per eam probationem, aut aliter ex notorietate de tali consuetudine aut præscriptione appareret, quòd scilicet de fructibus arborum nullæ decimæ solvendæ, utut de cœtero cuipiam deberentur decimæ minores, tunc secundùm eam judicandum est, *vid. Besold. d. voc.* Zehenden / *vers. De præscriptione decimarum. Carpzov. jurisprud. Consist. lib.* 1. *def.* 13. *Brunnemann. de jur. Ecclesiast. libr.* II. *c.* 6. §. 13. *ibiq; addit. Stryck. add.* §. 4. *n.* 4. *hic.*

## §. II.

1 AST quid dicendum, si arbustum plantaretur in agris ratione segetum decimalibus, aut si arbustum extirpatione arborum converteretur in agriculturam, num priori casu decimæ fructuum tam de arboribus quàm de satis intra spatium arborum frumentis, spectabunt ad dominum decimarum minutarum, an verò ad alium, cui segetes in agris hactenus fuerant decimales: Item an altero casu decimæ segetum erunt præstandæ domino decimarum minutarum, qui anteà eas de fructibus arborum perceperat, an verò illi,
2 qui in eo districtu est universalis decimator agrorum? Novi hanc quæstionem motam inter Capitulares Moguntinos &. parochiam Lidebacensem in dynastia Epsteinensi. Siquidem parochia, ad quam spectabant decimæ minutæ, prætendebat ex arbustis campestribus non solùm decimas fructuum arborum, sed quoq; frumentorum, quæ sata essent in spatio intra arbores relicto: Has posteriores negabant competere Capitulares, tanquam domini des grossen Zehendens / contra quos parochia se conabatur tueri præscri-
3 ptione. Sanè extra præscriptionis vel consuetudinis causam in priori casu videtur esse sentiendum, de fructibus arborum decimam acquiri domino des kleinen Zehendens; de frumentis satis verò manere eam prioris domini, eò quòd non præcisè certa aliqua quantitas, quæ semper una & eadem sit, respectu ipsius fundi debeatur, sed saltem in certo fructuum genere decima eorum pars, quæ in fundo decimali nascen-
4 rentur. Quæ ratio etiam efficit, ut posteriori casu decimæ fructuum satorum, si pomarium decimale esset excisum, nunc cedant domino des grossen Zehendens / *conf. Carpzov. jurispr. Consist. lib.* 1. *tit.* 8. *def.* 126. *n.* 6. & 7.

§. III. Quam-

§. III.

QUamvis decimæ haud debeantur fructibus non natis vel perceptis, *Diether. supplem. Besold. voc.* Zehend. alicubi tamen, ubi loco decimarum de fructibus arborum certa annua pensio solvi consuevit, eadem pendenda est, sive arbores ferant fructus sive non, *Besold. d. voc.* Obs-Zehend. *Habn.* vom Erbmeyer-Recht / *p. 2. c. 28. n. 93. & 94.* E contrario ejus pecuniæ debitores, si loco decimarum pecuniæ præstationem longissimo tempore fecerint, ac præscriptione se muniverint, posteà compelli nequeunt, ut ipsas præstent fructuum decimas *arg. eorum quæ tradit Kizel. de jur. monet. Claß. 4. quæst. 2. Sect. 2. n. 10. Vide tamen Manz. decis. Palatin. quæst. 29. in fine.*

(Margin numbers, right: 1 at line 1; 2 at line 2; 3 at line 6.)

§. IV.

CUm arborum fructus non saltem consistant in pomis aliisve glandibus, sed insuper in usu comburendi, ædificandi, vendendi &c. etiam de ipsis lignis decimæ præstandæ sunt, sive Ecclesiæ, *Rebuff. de decim. quæst. 8. n. 27. Klock. tom. 4. cons. 1. n. 146. Brunnemann. de jur. Ecclesiast. lib. 2. c. 6. §. 13. ibiq; addit. Stryck.* sive alii, etiam Laico, ad quem istud decimandi jus pertinet: unde vel ex decem ligni fasciculis decimum fasciculum, vel ex decem arboribus decimam arborem, vel ex pretio inde redacto decimam ejus partem, *vid. Extravag. unic. vers. Declaramus etiam quòd de sylvis. de decim. Monet. de decim. c. 3. n. 49.* oportet præstari, prout cujusq; loci fert consuetudo, *Diether. supplem. Besold. voc.* Zehend. *Hahn. d. c. 28. n. 88.* Hoc tamen decimandi genus, Holtz-Zehend / in plerisq; Germaniæ locis est inusitatum, adeoq; in terris Germaniæ ex universali jure decimandi haud rectè infertur fundata aliqua intentio quoad decimas lignorum, sicut quoad decimas aliorum fructuum, sed sylvarum seu lignorum domini & possessores ex quâdam universali longissima libertatis præscriptione ab eo onere facilè tuti sunt, in tantum ut hæc suæ libertatis præscriptio ne quidem sub obtentu beneficii restitutionis in integrum possit impugnari, *Besold. part. 2. consil. 75.* Quod idem de decimis fructuum arboris testatur Carpzov. *in jurispr. Consist. lib. 1. def. 134. add. §. 1. n. 5. 6. & 7. hic.*

§. V.

SI hujusmodi decimarum jus foret feudale aut dotale, feudi verò vel dotis causa aliquo casu esset finita, incidit quæstio, num illud per-

tineat ad dominum vel agnatos, an verò ad hæredes vaſalli? Item an ad maritum vel uxorem? *vid. Coler. de proceſſ. execut. part. 2. c. 3. n. 314. add. ſupr. Claſſ. 4. Sect. 3. §. 8. n. 3. & ſeq. & Sect. 5. §. 16. n. 6.*

§. VI.

1 PОrrò in hac decimarum cauſa vertitur quæſtio, num expenſæ, quæ in reſtaurationem vineæ deterioratæ, ex quâ decimæ debentur, eſſent factæ, deducendæ ſint de proventibus decimandis? Quod nega-
2 tur *per c. 28. χ. de decim.* Non obſtat, quod Claſſ. præced. §. 2. dixi de computatione tributorum ratione arborum aridarum. Alia quippe eſt ratio expenſarum, quæ in rem fecit dominus ad ſuam, non verò niſi per accidens, decimatoris utilitatem, *arg. d. c. 28. verb. quia penes*
3 *dominum res permanent reſtauratæ.* alia tributorum, quæ poſſeſſor expendit propter fructus & ratione fructuum, quos ex re percipit, quibus re extinctâ ceſſantibus meritò liberatur præſtatione: quemadmodum etiam onere decimarum, ſi res decimis obnoxia non amplius extaret, aut nullos fructus, nec ergò etiam decimam partem, proferret. *vid. §. 3.*
4 *n. 1. hic.* Inſuper moveri poteſt controverſia, an debitores decimarum ex fructibus vitium obligati ſint omne vini muſtum colligere in doliis menſuratis, & quis ferat expenſas in eam doliorum menſurationem
5 faciendas? Sed de hâc quæſtione actum in Miſcell. quæſt. 13. Et deniq; occurrit dubium, an decimarum vini cauſa efficiat, ut debitores earum à Magiſtratu jure cogantur uvas ſuas decimales nullibi alibi quàm in torculari bannario, eum in finem ſingulariter à Magiſtratu inſtituto calcare, de quâ quæſt. vid. Weſenbec. *part. 5. Conſ. 205. num. 27. 28. 33. 34.*

*FINIS PRIMÆ PARTIS.*

# PARS SECUNDA.
## *DE*
# LAPIDE.

# PARTIS SECUNDÆ CLASSIS I.

## DE Lapidum generatione ac de occasione Legum de iisdem latarum.

### §. Unic.

Uemadmodum ligna *part.* 1. *Claß.* 1. *Sect.* 1. *§.* 1. 1
ita & varii generis lapides ad usum hominis à Deo creati, Deique dona sunt, *Genes c.* 2. *v.* 11. *&* 12. *Deut. c.* 33. *v.* 19. *c.* 8. *v.* 9. aliqui quidem tam pretiosi, ut verbum Dei s. Sacra Scriptura nomen eorum ob pretiositatis identitatem assumpserit, & metaphoricè gemma s. lapis pretiosus vocetur, *Matth. c.* 7. *v.* 6. *c.* 11. *X. de renunciat.* Sicut etiam Deus ligna 2
creando nil mali creâsse, quòd occasionem peccandi præbere possint, suprà dictum est, *part.* 1. *Claß.* 1. *Sect.* 1. *§.* 3. *&* 4. ita neque lapides mali dicendi sunt aut saxa, quòd occasione eorundem homicidia queant committi, Dii lapidei coli &c. *c.* 8. *Caus.* 23. *q.* 5. *add. Ezech c.* 16. *v.* 17 Porrò 3
eadem occasio & causa de lapidibus ferendi leges fuit, quæ etiam de lignis, *d part.* 1. *Claß.* 1. *Sect.* 2. *§.* 1. *&* 2. Ut autem, quæ de lapidibus 4
jura disponunt, aut rationes politicæ suadent, ordine liceat invenire, placet lapides dispescere in vulgares & pretiosos naturâ: qui utrique, præsertim vulgares, arte vel usu accedente, novam quandoque accipiunt qualitatem, suâ naturali qualitate vel meliorem vel deteriorem, indeque variè de iis jura statuunt, prout homines in publicum sacrum vel profanum, aut in privatum usum iisdem utuntur vel abutuntur. Di- 5
cam ergò primò de iis, qui suâ naturâ pretiosi sunt, gemmis scilicet & metallis, & posteà de vulgaribus ad varios usus adhibitis.

# CLASSIS II.

## De Gemmis.

### §. I.

1 Retiosissimi omnium lapidum sunt gemmæ & similes lapilli, quibus proinde germanicum nomen Edelgestein imponitur, & ipsum verbum divinum comparatur *v.*
2 *Class. præced. §. unic. n. 1. add. Iesa. c. 54. v. 11. & seq.* Quemadmodum autem lapidis appellatione in genere acceptâ, & viles, & pretiosi, & mediæ conditionis lapides ac lapilli continentur, quorum pretiosiores specificè gemmas appellari, cœterosque viliores simplici lapidum appellatione venire invaluit. *v. Almers. manual. jur. voc.*
3 *Gemmæ, lapilli §. 1. junct. præfat. hujus tractat. n. 32.* ita gemmæ appellatio latiori significatu comprehendit quosvis pretiosos lapillos *l. un. C. null. li-*
4 *cer. in fren. & eq. sell. l. 16. §. 7. ff. de publican.* At in significatione strictâ differunt gemmæ à lapillis, & ab his utrisque margaritæ, quòd gemmæ sint perlucidæ materiæ, veluti Chrysolithi, amethysti, smaragdi, quos posteriores ideò à græco μαρμαίρειν, à splendore, & quia maximè nitent ac perlucidi sunt, omisso, sigmate, Maragdos pronunciari vo-
5 lunt; Lapilli autem contrariæ his naturæ ut obsidiani, vejentani: Margaritæ potius conchæ pars seu partus, quàm alicujus lapidis, *l. 19. §. 17. & 18. ff. de aur. arg. leg.* quemadmodum etiam Sabinus & Pomponius jure consulti margaritas nec gemmis, nec lapillis contineri satis constitisse
6 ajunt tit. 2. 34. Digestorum, &c. illamque distinctionem sequitur Spiegel. *in Scholiis ad Perusin. Austriad. lib. 12. pag. 716. his verbis*: Mare rubrum duos complectitur sinus, Persicum scilicet & Arabicum. In Persico uniones, ist est margaritæ, laudantur, conchæ genus ex quo margaritæ unionesque velluntur, Berberion, & Berberi ab incolis nominantur, pinnæ,
7 aut pectunculi effigie. Nec non eam contra impugnatorem Laurentium Vallam defendit Andreas Alciatus, *ut videre licet apud Barbos. & Tabor. loc. commun. lib. 7. c. 5. ax. 1. Richter. velit. acad. 28. pos. 21. lit. b.* quam defensionem similiter suscipit Catell. Cotta *in suis memorabilibus, voc.*
8 *Gemma.* Quia tamen gemmæ, lapilli, & margaritæ in plurimis eodem censen-

cenſentur jure, ideò de omnibus his intelligenda ſunt, quæ in genere de gemmis dicentur, niſi quid ſpeciatim de margaritis moneatur.

§. II.

NAſcuntur gemmæ aliive pretioſi lapilli in litore maris, *Geneſ. c. 2. v.* 1
*12. junct. c. 1. v. 10. add. §. praeced. n. 6.* & ideò, cum mare ſit omnibus 2
hominibus jure Gentium commune, etiam lapilli & gemmæ liberæ cujuslibet occupationi ſubjacent §. 8. *inſtit. l. 3. ff. de R. D. l. 1.* §. 1. *ff. de acquir. poſſ. Richter. velit. Acad. 28. poſ. 21. lit. b.* Non adverſatur l. 2. ff. pro ſuo. Nam ibi quis uſucapit pro ſuo, atque ſic *uſucapione* acquirit gemmam, non in litore maris natam & ab omni occupatione ad huc liberam, ſed quæ jam fuerat alterius, & ab alio ſub opinione, ac ſi nondum occupata & nullius eſſet, ſublata *v. Struv. Synt. Civ. Ex. 43. th. 41. n. 1.* Ut au- 4
tem quis gemmam ſibi occupando acquirat, haud ſufficit, quòd eam prior viderit, nec tamen ſuſtulerit, adeoque alius eam apprehendo facit ſuam *d. text. Iaſon. in l. Poſſeſſio appellata. 1. ff. de acquir. poſſ. num. 13. fol. 45. Col. 2. Treutler. vol. 2. diſp. 20. th. 2. lit. h. Richter. d. loc.* Non obſtat l. 1. §. 5
21. l. 18. §. 2. ff. de acquir. poſſ. ubi ficta adhuc eſt apprehenſio. *Conf. etiam Novell. Leon.* 70. Quâ verò arte gemmæ, præcipuè uniones, è mari 6
extrahantur & earum fiat apprehenſio v. ap. Bizar. *Hiſtor. rer. Perſic. lib. 12. pag.* 405.

§. III.

HOdie, quia ipſa maria eorumque litora accenſentur Regalibus 1
*Struv. Synt. Civ. Ex. 3. th. 79. & Synt. feud. c. 6. aph. 7. n. 1. &* 2. jus quoque litorum, & in iis legendi gemmas ſolis Regalium dominis acceſſit, ideoque nulli nunc privato gemmæ & lapilli immediatâ in litore 2
maris occupatione acquiruntur *Struv. Synt. Civ. Ex* 41. *th.* 22. ubi diverſarum provinciarum jura hanc in rem adducit. *add. Richter. d. loc. Gryphiand. de inſul. c. 11. n. 35. Juſt. Hahn.* vom Erbmeyer Recht *part. 2. c. 24. n.* 16.

§. IV.

QUæritur autem, ſi non in litore maris, ſed in fundo aliove loco gem- 1
ma aut lapillus inveniatur, cujus ſit? Quando lapis reperitur in tali 2
loco, ubi veriſimiliter natus eſt, ſecundùm quoſdam dimidia pars ad dominum fundi, & altera dimidia ad inventorem ſpectat, adeoque etiam dimidia ad dominum Regalium, & altera dimidia ad inventorem pertinet, ſi lapis in via publica foret natus & inventus *v. Gothofr. in*

 *l. 1.*

*l. 1. §. 1. ff. de acquir. poſſ.* quibus tamen caſibus nihil inventori tribuen-
3 dum alii exiſtimant. Si verò gemma eſſet inventa in via, itinere, alio-
ve loco, ubi eam non natam eſſe, ſed caſu vel amiſſione eò perveniſſe
credibile ſit, nec tunc certò conſtaret, dominum eam habere voluiſſe
pro derelicto, tunc reſtituenda erit ſuo domino, neque ab inventore
4 retineri poteſt absque maculâ furti *arg. l. 43 §. 4. & ſeq. ff. de furt.* atque
ſi dominus neſciatur, libellus ab inventore publicè debet proponi, quo
inventio publicetur, & gemmæ dominus ad receptionem invitetur *d. l.*
5 *43. §. 8. de furt.* qui eandem recepturus prius docere habet opus tam
de externa quàm interna amiſſæ gemmæ figura & qualitate v. g. num
ſmaragdus, hyacinthus, adamas &c. rot..ndæ vel quadratæ figuræ,
hujus vel illius coloris, nitoris, magnitudinis, ponderis, &c. fue-
6 rit *arg. l. 6. ff. de rei vindic.* eaque perſpicua probatio tantoperè requiritur,
ut in ejusmodi rebus, quæ non ita de facili cognoſcuntur, & quarum
qualitas non ſtatim ſenſu percipitur, *velut ſunt gemmæ, lapilli*, teſtes
etiam non rogati neceſſe habeant ad effectum probationis dicti ſui & ſci-
entiæ reddere rationem *Maſcardus de probat. vol. 4. Concluſ. 1376. num. 34.*

## §. V.

1 SI ad factam proclamationem nemo gemmam inventam repoſcat,
aut dominium non ſatis à petitore eſſet probatum, jure eam ſibi reti-
net inventor, præſertim ſi pauper ſit; dives verò in eleemoſynas paupe-
2 rum eam convertendo facit meliùs *Treutler. d. th. 2. l. h.* ubi etiam do-
cet de jure Saxonico, & quòd inventor à domino repoſcente licitè &
honeſtè indicinæ præmium accipiat, at inhoneſtè exigat *add. l. 1. §. 5. ff. de extraord. cognit.* jungatur de triplici in his caſibus juris Saxonici à
jure communi differentia Carpzov. *part. 3. Conſt. 31. def. 18. n. 8. & ſeq.*

## §. VI.

1 ETiamſi olim gemmæ & lapilli liberâ cujuslibet occupatione acquire-
bantur, tamen privatis non licebat quosvis lapillos aptare in propri-
um uſum, qui in ornatu ſeu rebus quibusdam adornandis conſiſteret,
verùm lapilli pretioſiores regiis deputati erant ornamentis *Conf. I. Para-*
2 *lip. c. 21. v. 2.* quò pertinet, quòd in frenis & equeſtribus ſellis, ac in bal-
teis margaritas, ſmaragdos & hyacinthos aptare vel inſerere nulli priva-
torum fuerit fas, quibus tamen erat permiſſum aliis gemmis frena,
eque-

equeſtres ſellas & balteos ſuos exornare, præterquam quòd de cucurniis, ſeu oreis vel illa freni parte quæ equorum oribus immittitur, Mund-ſtück / omnem gemmarum habitum abeſſe oporteret, & fibulis duntaxat iis in chlamydibus uti liceret, quæ ſolo auro & arte conſtarent *l. un. pr. C. null. licer. in fren. & eq. ſell.*

§. VII.

NE verò privati clam poſſent regia ex auro gemmisve ornamenta 1
uſurpare, nulli artifici (de quorum immunitate v. t. t. C. de excuſ. artif.) niſi palatinis in aula, conceſſum erat talia parare, in tantum ut
neque aliquod regium ornamentum, aureum vel gemmatum, ſub 2
prætextu & colore, quòd principali Clementiæ offerri ceu munus aliquod deberet, præparare liceret, ſed ſaltem permiſſa privatis ornamenta matronalia, & tam muliebrium quàm virilium annulorum habitum
*d. l. un. C. null. licer. in fren. & eq. ſell. add. Nov. Leon. 81.* cujus limitatio- 3
nis hæc ratio eſſe potuit, quòd mulierum veſtes diſſimiles ſint veſtibus imperialibus, vel quia Sexus infirmitati aliquid indulgendum *Brunnem. ad d. l. un. C. null. licer. in fren.* prout quoque voluit Auguſtinus, ſolis maritis permittendum eſſe fœminas ornari, ſecundùm veniam non ſecundùm imperium *C. 38. de conſecrat. diſt. 5.*

§. VIII.

QUia verò, ne quod omninò privatis ex auro & gemmis opus con- 1
fiat, vetare, manifeſta in Principe ſuprà omnes ſe efferendi videtur 2
cupiditas *Nov. Leon. 81.* cujus ſuperbiæ evitandæ gratiâ quidam Principes penitus abſtinuerunt ab ejusmodi ornamentis, veluti Annius Tacitus, ſenex optimus, vir Conſularis, electus Imperator, permanſit moderatiſſimus, gemmas, aurum, & clavatas veſtes nec ipſe gerens, nec uxori
gerere permittens *Micræl. Synt. hiſt. lib. 2. Sect 3. Quæſt. 33.* ideò privatis 3
quoque, nobilioribus tamen, talia ornamenta gerere poſteà permiſſum eſt, quæ ſupra privatam dignitatem & honorem non ſunt *d. Nov. 81. inf.*
Quatenus hodie gemmarum ornamenta Regibus, Principibus, Comiti- 4
bus, Nobilibus, Doctoribus, aliisve privatis, ac ſic cujuscunque ſtatus hominibus, vel reſervata vel relicta ſint, præter modò dicta ex jure Romano, docent non obſcurè ex jure Romano-Germanico *Receſſ. Imper. de anno 1500. tit. 22. §. 1. & ſeq uſque ad §. 11. incluſivè. Item de anno 1530. §. 98. & 99. Reform.* Policey-Ordn. zu Augſpurg *de anno* 1530. *tit. 9. tit. 10. §. 1. 2. 3. 4. tit. 11. §. 1. 2. 3. 4. tit. 12. §. 1. 2. 3. 4. 5. 6 7. tit. 13.*

§. 1. 2. 3. *tit.* 14. §. 1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. *tit.* 15. *tit.* 16. §. 1. 2. 3. 4. *tit.* 17. §. 1. 2. 3. 4. 5. 6. *tit.* 18. *tit.* 19. §. 1. 2. 3. 4. 5. *tit.* 20. 21. 22. *Item de anno*
5 1548. *tit.* 9. 10. 11. 12. 13. 14. *de anno* 1577. *tit.* 14. In quarum tamen ordinationum, aut si quæ aliæ essent in provincia, transgressores statuta pœna obtinet solummodò in casu naturali & vero, si gemmæ, quas quis contra prohibitionem gestasset, forent veræ, nec saltem fictæ *Diether. supplem. Besold. voc.* Edelgestein *& voc.* Jubilirer.

§. IX.

1 NOn est ut frustrà ad Nobiliores duntaxat pertineat gemmarum aurique ornatus, sed ut eo ipso incitentur ad virtutem, quæ Nobili-
2 tatis propria, imò ipsa Nobilitas est: Aurum enim pariter ac gemmæ naturales quasdam virtutes continere dicuntur, velut Reinhardus Comes de Solms in Beschreibung des Adels p. 10. effert: die Stein in den Ringen heist man dem Adel nach Edelgestein / daß man sagt / sie haben
3 Tugenden in ihnen *v. Besold. Thes. pr. voc.* Edelstein. Similiter Georgius Nigrinus in der treuen Vermahnung vom rechten Adel und seinem Brauch. *p.* 6. Edel heist man das / so etwas sonderliches ist / und gilt für andern: das bessere Krafft und Tugend hat als ein anderes / das in gemein seinen Namen hat: als ein Demant / Saphir / Rubin / Smaragd und dergleichen heist man Edelgestein / weil sie nicht allein schön von Farben / sondern heimliche Tugend / Krafft / Art und Eigenschafft in sich haben / den Menschen zu dienen / und nicht so schlecht
4 und gemein seynd / wie Schiefer- und Kiselstein. Utut verò de his internis gemmarum virtutibus suboriatur dubietas, quòd præter ornatus commoditatem nullam aliam utilitatem in se habere expresè dican-
5 tur *l.* 25. §. 10. *ff. de aur. arg. leg.* tamen vel solus iste ornatus aliqualem vim & effectum habet cujusdam incentivi ad virtutem, quam assequi magis studebunt, qui pro consequenda ejus ornaminis licentia, ac virtute ex pulchro corpore gratiori reddendâ, nullam aliam perspiciunt viam
6 Unde facilè non obstat c. 38. de consecrat. dist. 5. ceu quia modestus auri & gemmarum ornatus intrinsecam mentis indicat bonitatem, nimio saltem excessu efficiente, ut gemmarum nullus videatur esse valor §. 14. *inf. hic.*

§. X.

1 CUm non cuivis terrarum Principi, à litoribus gemmiferis longius habitanti, nec privatis, qui jus legendi hodie non habent, suppetat facul-

facultas immediatâ occupatione gemmas acquirere, necessitate quâdam factum est, ut tales lapilli per perculiares negotiatores in exteras regiones exportentur venales, ubi postmodum variis contractibus & titulis ab uno ad alium transferuntur. Unde iidem comprehendun- 2
tur sub nomine mercis, & objectum constituunt mercaturæ, sicut aliæ quævis res vendibiles, *Ezech. c. 27. v. 22. l. 16. §. 7. ff. de publican. Marquard. de jur. mercat. lib. 2. c. 1 n. 17.* Adeoque etiam subjacent, sicut aurum, 3
argentum, & pecunia numerata, contributioni ob jactum, utut navis exinde minimè aut parùm fuisset onerata *l. 2. §. 2. ff. de leg. Rhod. Marquard. d. tr. lib. 3. c. 3. n. 40. & c. 4. n. 17. 18. & 29.* cùm æquitatis in illa contribu- 4
tione servandæ ratio, quâ non raró rerum viliorum, at graviorum, jactu pretiosiores servantur, non admittat, ut potiùs quantitas aut pondus spectetur quàm valor, *Brunneman ad d. l. 2. §. 2. ff. de leg. Rhod.*

§. XI.

QUòd gemmæ, postquam de mari in alias regiones exportatæ sunt, 1
rursus variis titulis ab uno possessore ad alium queant devenire, nullâ probatione indiget. Sic titulum legati demonstrat illa juris quæ- 2
stio, si quis mercatori vel alii mandâsset, ut gemmas in usum uxoris suæ coëmeret, posteaque uxori legâsset, *quæ ejus causâ parata forent*, quid dicendum sit, quando vel post mortem testatoris, vel uxoris, aut postquam uxor divertisset, ab ignorante hos casus mandatario gemmæ essent coëmptæ? *v. l 2. 3. 4. & 5. ff. de aur. arg. leg* Similiter de titulo pi- 3
gnoris venditionis & fideicommissi apparet ex l. 108. §. 13. de legat. 1. ubi talis habetur casus: Titius Cajo gemmam pignori dedit, posteà filium suum hæredem instituit, filiam exhæredat, deinde cavet ita: Caje fidei tuæ committo, ut gemmam vendas, & pretium, deducto tuo credito, superfluum filiæ restituas, atque deciditur, fidei commissum filiæ deberi. 4
Porrò constitutione ususfructus gemmæ quodammodò ad usufructuarium possunt transire, *arg. leg. 28. ff. de usufr.*

§. XII.

CUm gemmarum usus in solo consistat ornamento, *l. 25. §. 10. l. 32.* 1
*§. 7. ff. de aur. arg. leg.* eædem censui non videntur esse obnoxiæ *Recess. Imper de annis 1542. & 1544. §* doch sollen in solchem Anschlag. *Bocer. de jur. collect. c. 10. n. 67.* Si tamen non ornatus, sed commercandi causâ 2
habeantur, saltem vectigalia de iis pendenda sunt, *l. 16. §. 7. ff. de publican.*

*can.* aliaque plura ad easdem applicanda, quæ de metallis dicentur. *Class. 3. Sect, 12. §. 3. & 4.*

§. XIII.

1 QUia gemmæ numerantur inter res pretiosas, consequens est, ut ratione earum, quando venduntur, emptori dupli stipulatione de
2 evictione sit cavendum, *l. 37. §. 1. ff. de eviction.* Ob eandem pretiositatis rationem non potest tutor extra mercaturæ causam gemmas alienare absque decreto Magistratus, utut sint res mobiles, & aliàs id decretum concernat saltem immobilia, ceu rebus mobilibus plerumque pretiosiora, *l. 22. C. de administrat. tut. Traquell. de retract. gentilit. §. 1 Gloss. 7. n. 100. Simoncell. de decret. in alienat. minor. lib. 3. tit. 8. inspect. 2. n. 21. Hahn.*
3 *ad Wesenbec. ad SCt. Trebell. & Pegas. n. 8. pag. m.* 240. *col.* 2. Siquidem ratio necessitatis decreti in alienatione rerum immobilium consistit in earum pretiositate, & ergò decreti eadem necessitas erit in rebus mobili-
4 bus, at saltem pretiosis si quæ alienandæ sunt. Porrò pretiositatis gemmarum causa facit, ut eædem computentur in legitimam, & comprehendantur in restitutione fideicommissi, quamvis aliàs non ubique mobilia soleant computari, neque venire sub restitutione fideicommissi eò quòd usu consumantur ceu quæ ratio cesset in gemmis, quas probè quilibet servat nec adeò facilè atterit aut consumit *v. Merlin. de legitim. lib. 2. tit.*
5 2. *Quæst. 6. n. 1. 2. & 18. Peregrin. de fideicommiss. artic. 10. n. 43.* Haud verò ea pretiositas efficit ut in aliis causis, in quibus pretiositatis vel vilitatis nulla habetur differentia, gemmæ habendæ sint pro rebus immobilibus, unde in earum venditione neutiquam locum invenit jus retractus gentilitii ex alia planè, quàm pretiositatis, ratione introducti *v. Tiraquell. d. gloss. 7. n. 100. & 102. Robert. rer. judicat. lib. 3. c. 9. vers. Sic licet mobilia*
6 *precioso aliquo respectu. Crus. de jur. offerend. c. 18. n. 22. in fin.* Sicut nec gemmarum possessori ob earum pretiositatem contingit liberatio à satisdatione, tanquam possessori rerum immobilium: Utut enim contrarium velit Simoncell. *dict. loc.* tamen magis arridet eorum sententia, qui causam liberationis à satisdatione non in possessionum pretiositate, sed in eo ponunt, num eædem à parte judicium fugitante non facilè queant celari aut transferri, qualem celandi transferendive difficultatem non tam in gemmis, quàm in aliis quibusdam mobilibus, quæ difficilè celari aut transportari possunt & ideò nonnunquam liberationem à satisdatione præstant, invenire licet *Conf. Tiraquell. d. gloss. 7. num.* 101.

§. XIV.

§. XIV.

IN Zuntatores, qui lapillos ignobiles pro pretiosis vendunt, ac miserè 1
sæpius emptores decipiunt, sæveriùs animadvertendum, eosque puniendos esse, tanquam fures, vel etiam acrius, videre licet apud Melon. *Thes. jur. feud. civ. & crim. tit. 49. in 200. add. Diether. supplem. Besold. vor.* Jubilirer. Mitiùs per facetias egit Imperator Gallienus cum quodam 2
impostore, qui Imperatrici gemmas vitreas pro veris vendiderat, dum illum jussit comprehendi, quasi leoni objecturus, & expectante terribilem bestiam populo simul & captivo, emisit in caveam capum, ut sic, qui imposturam fecerat, passus esset *Micral. Synt. histor. lib. 2. Sect. 3. Quæst. 32. pr.* Si itaq; magnorum virorum non seria tantùm sed & jocosa 3
cognoscere operæ pretium est, & ex his quoque utilissima ad vitam exempla capiuntur *M. Anton. Muret. vol. 2. orat. 13. p. m. 425.* nihil fortas- 4
sis foret Germaniæ nostræ Principibus ad parandas conservandasq; opes utilius, quàm si & hodie Imperatoris Gallieni sententiæ frequenter acclamarent, & intercederent, quò minùs ex nimis studiosa comparatione earum rerum, quæ plus voluptatis quàm utilitatis allaturæ sunt, & sub quarũ fucato colore non raró facilè est decipere emptores, ærarii sui fructus 5
deficiant, & totius suæ regionis tollantur incrementa. At plurimi cum Heliogabalo *Lamprid. c. 19. p. 341. c. 23. 24. p. 342.* mensis argenteis, auratis & gemmatis vehiculis, cacabis aureis & calceamentis gemmeis utentes stolidâ prodigalitate ærarium exhauriunt, & sunt cum Julio Cæsare *Sueton. in Julio Cæsare §. 47.* famelici spe margaritarum petere Britanniam; sitientissimi comparare toreumata, signa, tabulas operum antiquorum, servitia recentiora & politiora, tam immenso sæpè & nimio pretio, cujus etiam ipsos non possit non pudere, si rationibus id illatum, & eâ ærarii sui, cujus quandoque incremento ipsi regionis incolæ omnibus facultatibus exuti sunt, malâ perditione ac in exteros profusione, se omnemque suum honorem aliorum potentiæ cernant expositos, quorum longè ditiorum profusiones assequi & quasi mutuò accipere malè consueverunt, parum memores illius, quod de Annio Tacito §. 8. *hic* allatum est, exempli, & quòd omne nimium vertatur in vitium, sitque tunc in tali excessu verissimum illud commune, de cætero non verum, dicterium: Ein Edelgestein seye so viel werth/als jeder Narr darvor gibt. *add. supr. §. 9. hic.* Cæterùm, hujusmodi Zuntatoribus, 6
qui falsos lapillos pro veris venditant, comparare forsitan licet, si quis

arenas Anionis, fluminis Italiæ, fraudulenter miſceret aromatibus, emptores decepturus: Siquidem inter ejus amnis arenas leguntur quidam albi lapilli, exquiſitè referentes amygdalam, aniſum, fœniculum, cinnamomum, aliasque ſpecies Indicæ arundinis ſucco indui ſolitas Lanſ.
7 orat. *contr. Italiam pag* 766. Impunè tamen hanc mixturam laturum eum judico, qui tale quid feciſſet non decipiendorum emptorum causâ, ſed ut in menſis apponendo illuderet convivis, qui ſe dulciaria tragemata ſumere putant *Lanſ. d. loc.*

§. XV.

1 QUoniam gemmarum quædam commodè geri nequeunt, niſi alii ornamento includantur *l. 25. §. 11. l. 20. ff. de aur. arg. leg.* ideò inſculptæ annulis, monilibus, armillisve aureis inſeri conſueverunt, quam
2 pretioſos lapillos auro includendi primam inventionem tribuunt Jamxedo, Regi Perſarum, cujus tempore etiam veſtes ſericæ dicuntur excogi-
3 tatæ *Micræl. Synt. Hiſt. lib. 3. Sect. 9. Quæſt.* 1. Quandoque tamen non commoditatis gerendi, ſed auri magis ornandi causâ fit ea gemmarum in-
4 cluſio, *ut ſtatim patebit.* Sæpius verò gemmæ, dum inſculpuntur, aliisve ornamentis jungendæ ſunt, franguntur, quod damni, ſi vitio materiæ contigerit, neque artifex periculum in ſe ſuſceperit, fert dominus gemmarum, maximè quando ab artifice de periculo non ſuſcipiendo vel præſtando expreſsè foret cautum; artificis ſaltem imperitiâ aliâve culpa per actionem ex locato vindicandâ *l. 13. §. 5. ff. locat. l. 27. §. 29. ff. ad. L. Aquil.*

§. XVI.

1 TRia corporum genera recenſet Pomponius *in l. 30. pr. ff. de uſurp. & uſucap.*. Unum quod continetur uno ſpiritu, & græcè ἡνωμένον, i. e. unitum, vocatur, veluti Homo, Tignum, lapis: Alterum, quod ex contingentibus, hoc eſt, pluribus inter ſe cohærentibus, conſtat & συνημμένον, i. e. connexum, dicitur, ut ædificium, navis, armarium: Tertium, quòd ex diſtantibus conſtat, ut corpora plura non ſoluta, ſed uni nomini ſubje-
2 cta, veluti populus, legio, grex. Poſteà in §. 1. ibid. ad ſecundum genus refert Pomponius annulum, cui gemma eſt incluſa, Unde duplex oritur quæſtio, prima, an eâ connexione factum ſit, ut nunc unum, in ſubſtantia & qualitate aliud corpus conſtitutum videatur? Altera,
3 quod nam ex illis corporibus connexis fiat alterius acceſſio? Quæ utraq; ex viſu & uſu rei, ac conſuetudine & voluntate patrisfamiliâs erit dijudi-

judicanda *arg. l. 29. §. 1. ff. de aur. arg. leg.* Ex ipso quippe rei visu apparet 4
eam annuli & gemmæ connexionem, etiam ita firmam ut gemma non
sit commodè exemptibilis, fieri eo modo, ut utrumque corpus adhuc
sit integrum, adeoque non immeritò unumquodque, etiam dum cohæret & non commodè exemptibile est, pariat eos effectus, qui
magis occasione materiæ quàm formæ, aut certè æquè ratione materiæ quàm formæ, contingunt, veluti possessionem, usucapionem,
qualitatem mobilitatis, &c indeque est, quòd adhuc rebus mobilibus 5
ex sua natura annumerentur extra consideratione͂ rei cui junctæ sunt *arg. l. 30. §. 1. ff. de usucap. Hahn. ad Wes. π. ad SCt. Trebell.* nisi quandoque appareret, patremfamiliàs eâ intentione junxisse, ut in aliam illius corporis,
cui junctæ sunt, substantiam converterentur, & eidem ceu pars perpetuò
adhærerent. Similiter exinde profluit, quòd ipsæ gemmæ per se, si 6
fortè alienæ nondum plenè usucaptæ forent inclusæ, possint usucapi
ac tempora continuari *d. l. 30. §. 1. ff. de usucap.* Ex ipso quoque rei vi- 7
su perspicitur, connexionem vel ita factam esse, ut unum corpus ab altero commodè queat separari, & tunc patremfamiliàs voluisse præsumi, ut quodlibet suam substantiam & qualitatem retineat, ac per se substantiam constituat; vel ita, ut commodè alterum ab altero eximi nequeat, ac tunc eum non obscurè voluisse, ut ex pluribus unum aliquod
in substantia novum corpus constitutum esse debeat, atque v. g gemmæ,
quæ vestibus aliisve rebus intextæ sunt, priori casu adhuc inter ornamenta, quæ per se substantiam ornamenti constituunt, referendæ, neque
cum vestibus legatis præstandæ sint: Posteriori verò casu veniant cum
vestibus legatis, utut essent accessoria ipsâ re principali pretiosiora *l. 25. §. 11. l. 19. §. ult. ff. de aur. arg. leg. Merckelbach. tom. 4. inter cons. Klock. 10. n. 43.* quemadmodum quoque posteriori casu, si v. g. gemmæ 8
ante connexionem legatæ forent, sublatum eâ connexione censetur legatum, at non in casu priori *l. 6. §. 1. ff. de aur. arg. leg. junct. arg. l. 78. §. 4. ff. de legat. 3.* Eaque omnia procedunt etiam, si de voluntate patris- 9
familiàs aliunde constet, quòd nimirum eâ connexione aliquod in substantia novum corpus constituere aut noluerit, veluti si alteram eam rem
junctam expressè legaret *l. 11. & 17. ff. de aur. arg. leg.* si itidem de ornamento legato gemmas inclusas expressè verbis factisve, veluti eas detrahendo, adimeret *l. 32. §. 8. & 9. eod.* aut voluerit, ut tunc legatum anteà factum evanescat *d. l. 6. §. 1. ff. de aur. arg. leg.*

§. XVII.

1 QUod alteram quæſtionem attinet, ea itidem non ex alterius corporis pretioſitate *l. 19. §. ult. ff. de aur. arg. leg.* ſed exinde deciſionem recipit, utrum corpus alterius corporis causâ additum & connexum ex viſu & uſu rei, vel patrisfamilias deſtinatione, videri queat,
2 *quod evincunt l. 19. §. 13. & ult. l. 29. §. 1. ff. de aur. arg. leg.* ut mirum haud ſit, quòd gemmæ, utut pretioſiores, cedant aureis annulis aureisque vaſis, ſi auri ornandi causâ, ut ejus aſpectus foret potentior, incluſæ eſſent: at non item, ſi vel ipſæ ut commodè & habiliter geri queant, forent incluſæ; vel ipſarum ornandarum gratiâ aurum fuiſſet additum *d. l. 19. §. 13. 14. 15. 20. l 20. l. 29. §. 1. l. 32. §. 1. ff. de aur. arg. leg.*

§. XVIII.

1 CUm margaritæ & uniones ad ornatum commodè geri non poſſint, niſi perforatæ in lineam conjiciantur *l. 27. §. 30 ff. ad. L. Aquil.* ſolent eædem ad filum coordinari, & ad unam ſeriem ſ. lineam pertudi ac con-
2 necti *d. §. 30.* Unde reſultant quæſtiones (1.) ſi uxor margaritas nondum perforatas ſibi à marito in uſu datas perforâſſet, num teneatur Aquillia?
3 Ita decidiur, ſive uxor diverterit, ſive nupta ſit *d. l. 27. §. 30. ad L. Aquil.* (2.) an lineâ triginta quinque margaritarum legatâ, ſi tempore mortis teſtatoris apud legatarium eſſet, reſtitui vel tota vel pars ejus debeat hæredi propter L. Falcidiam? Utrumque affirmatur *per l 26. ff. ad L. Falcid.*

§. XIX.

1 QUatenus gemmarum ornamenta in Saxonia pertineant vel non ad Geradam, adeoque poſt mortem mariti ad viduam ſeu nobilem ſeu plebe jam, vel poſt mortem nobilis aut ignobilis mulieris, ſive ea nupta ſive ſoluta, virgo vel vidua ſit, ad filias duntaxat vel proximas cognatas? Et quatenus cum aliis rebus hæreditariis ad hæredes? videtur æſtimandum & dijudicandum eſſe pro cujusque loci conſuetudine ex eo, an pro uſu muliebri comparata & præparata ſint, ita ut tantummodò mulieris iis conſueverint uti: Item an tempore mortis fuerint in uſu, poſſeſſione ex cuſtodia mulieris; an verò pro muliebri uſu non ſint comparata aut præparata, aut etiam tempore mortis in poſſeſſione & cuſtdoia mulieris haud extiterint *v. Berlich. part. 3. concluſ. 28. n. 4. & 17. Hartm. Hiſtor. lib. 1. Quæſt. 32. Carpzov. p. 2. Conſt. 14. def. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32.*
2 *Richter. p. 3. deciſ. 140. n. 25. & 26.* Ubi allegat Reſponſum Scabinorum Lipſienſium, quòd margaritæ, quæ nondum ad filium coordinatæ

aut

aut in lineam pertuſæ & connexæ ſunt, in terris Saxonicis ad geradam minimè referantur.

§. XX.

SÆpè hominum tanta eſt ſuperbæ gloriæ aviditas, ut non ſolùm vivi 1
pretioſiſſimis gemmarum ornamentis indui delectentur, ſed & poſt mortem tam delicatè exornari vel velint vel ſoleant, quaſi non in terram, unde venerunt, reverti & à vermibus conſumi *Ieſa. c.* 14. *v.* 11. *c.* 50. *v.* 9. *c.* 51. *v.* 6. *&* 8. Sed ad feſtivitates & choreas duci debeant. Verum 2
nudus homo mundum intravit, nudus inde diſcedet *Job. c.* 1. *v.* 21. nec efferet quicquam 1. *Tim. c.* 6. *v.* 7. aut reportabit de labore ſuo, quod venire fecerit in manum ſuam *Eccleſiaſtes c.* 5 *v.* 14. faſciis duntaxat linteis, quos vel ipſa honeſtas exigere videtur, cooperiendus, exemplo ipſius Salvatoris Chriſti *Matth. c.* 27. *v.* 59. *Marc. c.* 15. *v. pen. c.* 46. *de conſecrat. diſt.* 1. & beati Lazari *Ioh. c.* 11. *v.* 44.
Hinc non immeritò, cum corporibus ornamenta condere, jam olim 3
lege XII. tab fuit vetitum *v. Balduin. in L. XII. tab. c.* 31. *pag.* 146. *&* 147. ceu quale factum ſtulta habeatur ſimplicitas *l.* 14. §. *ff. de religioſ.* ut etiam inepta cenſeatur voluntas ejus, qui de ornamentis ſecum condendis in Teſtamento præcepit *l.* 13. §. 5. *ff. de legat.* 1. *junct. arg. l.* 27. *ff. de condit. & demonſtrat. l.* 7. *ff. de ann. legat.* Unde quoque, ſi cui ornamenta le- 4
gata forent omnia, modusque adjectus, ut ex iis quædam cum teſtatore humarentur, nec tamen ab hæredibus adjecta eſſent, omnia ad legatarium, non ad hæredes ulla, pertinent *l.* 40. § *fin. ff. de aur. arg. leg.* quippe 5
cùm hujuſmodi vel ſumptuoſitas vel ſimplicitas mortuis haud proſit, vivis verò ac Reipublicæ, noceat *Naurabt. de vit. & mort. hom. Theor.* 68. Non obſtant c. 19. & 22. cauſ. 13. q. 2. c. 12. X. de ſepultur. Nec enim 6
damnanda eſt honeſta & celebris ſepultura, ſed ſaltem pompa immodica.

§. XXI.

IPſa tamen ſepulchra & monumenta, præſertim illuſtrium perſonarum, 1
pro cujuſque dignitate & facultate, non nimio modo nec immensâ ſumptuoſitate, gemmis poſſe exornari, non contradixerim, cum ita publicè interſit *v. infr. Claſſ.* 4. *Sect.* 2. §. 1. atque in ſpoliatores hujus- 2
modi ornamentorum pœna ſepulchri violati, vel etiam ſacrilegii, ſtatuatur, *l.* 5. *C. de ſepulchr. viol Naurath. de vit. & mort. hom. theor.* 96. Et ſi 3
exemplis quadantenus judicare liceat, quanti pretii adamantes aliæve gemmæ celebrantur de magnificentiſſimo ſepulchro piæ Eliſabethæ,

Reginæ

4 Reginæ Hungariæ, quod in ejusdem templo Marburgi conspicitur? Mausoli, Regis Cariæ, quantum inter miracula mundi sepulchrum?
5 Quàm pretiosissima etiam plura alia lapidea sepulchra *v. Sabellic. rapsod.*
6 *hist. tom. 4. lib. 3. de rit. urb. pag.* 274. Certè tolerabilius est sepulchrorum monumenta gemmis exornari, quàm easdem cum corporibus humari, quia talis sepulchrorum ornatus mortuo ad præclaram stemmatis & fortunæ æternam memoriam prodest, ac vivis gemmæ non simpliciter ereptæ sunt, quæ casu contingente ad priorem statum reverti, & commerciis aliisve usibus rursus destinari possunt *v. infr. Class. 4. Sect. 2.* §. 6.

§. XXII.

1 BReviter ultimò tangere lubet multorum locorum consuetudinem, quâ omnia ornamenta & gemmæ, quæ quasve reus criminis capitalis vel ante in tortura habuit, vel ad locum supplicii secum fert, vindicantur carnifici, si reus ultimo supplicio afficiatur *v. Damhouder. de magnificentia politiæ Civitatis Brügensis fol.* 144. Quæ
2 consuetudo non tantoperè vituperanda est ac illa, quâ alicubi ipsi judices criminales, contra officii sui decus, carnificis jus sibi usurpant, reum quandoque etiam criminis non capitalis, statim in ipsa apprehensione, aut in primo examine, omni pecuniâ & ornamentis spoliantes, qualia potiùs, usque dum processus criminalis finitus, ac de reatu vel innocentiâ, luitione itidem pœnæ & expensarum appareret, erant asservanda, quemadmodum etiam cultri aliave tela, quibus reus metu pœnæ se ipsum in carcere trucidare facilè conaturus sit *Conf. Auth. Bona damnatorum C. de bon. proscript. ∫. damnat.*

CLAS-

# CLASSIS III.

## De Metallis & mineralibus.

## SECTIO I.

### De metallorum generatione & utilitate.

### §. I.

LApides à Deo in hominis usum creatos ac divina dona esse dixi suprà *Class. 1. Sect. 1. §. 1. n. 1.* id quod de pretiosioribus, gemmis scilicet ac metallis, partim *Class. praced.* demonstratum, & de cætero in metallis eo magis verum est, quò majus lucrum inde homini divinitùs accessit. Re- 2
gi sapientissimo, Salomoni, majores, quàm ulli alii Regi in terra, divitiæ adscribuntur *1. Reg. c. 10. v. 23.* quòd ipsi essent maximi, præsertim ex Ophir, metallici proventus auri, argenti & gemmarum *1. Reg. c. 10. v. 2. 10. 11. 14. junct. c. 9. v. 26. & seqq.* quam parem fortunam venatur, 3
non capit, Rex Josaphat *1. Reg. c. 22. v. 49.* Neque desunt alii plurimi 4
tam Reges, quàm privati, qui ex metallicis proventibus facultates mirum in modum auxerunt. Esubopes, Rex in Colchide, ex metallicis fructi- 5
bus in provincia Sanneris, regii sui palatii cubilia aurea, columnas trabesque argenteas effecit. *Plin. lib. 3. c. 3.* Sabæi ex reditibus metallicis 6
portas domuum deaurarunt, vasisque esculatoriis & poculatoriis aureis & argenteis usi sunt *Plin. lib. 6 c. 28.* Philippus, pater Alexandri Ma- 7
gni, adeò dives metallifodinarum fuit, ut singulis septimanis duodecim millium coronatorum reditum, atque ex earum decimis ultrà mille auri talenta tulerit *Diodor. lib. 16.* Hannibal ex suis prope Chartaginem metal- 8
lifodinis, deductâ omni impensâ, trium argenti talentorum lucrum quotidiè reportavit. Similiter Thasii ex aurifodinis quotidiè bis centum 9
talenta auri lucrati sunt *Herodot. lib. 6.* Romani in provincia Hispaniæ 10
Terraconensi, quæ hodie Cataloniam, Castiliam & Navarram comprehendit, ex metallifodinis viginti mille libras auri quotannis acceperunt;

Item ex provincia Carthaginensi duo mille & quingentos ducatos : nec
non ex unicæ cujusdam in Dalmatia villæ fodinis quotidie quinquagin-
11 ta libras auri. Otto, Marggravius Misniæ è fructibus metallifodina-
rum aliquot cœnobia & urbes, veluti Zell/ Pforten/ Leipzig/ Eysenberg/
condidit, insuperque magnum auri & argenti thesaurum moriens reli-
12 quit. Henricus, Misniæ Marggravius, ex metallicis reditibus tam
dives fuit habitus, ut totius Regni Bohemici æstimationem in numerata
pecunia solvere posse crederetur *Besold. thes. pr. voc.* Bergwerck. Qui
etiam in horto arborem fieri curavit, cujus rami & folia fuêre aurea &
13 argentea. Rohtlevv, fossor metallorum in Bohemia ante pauperrimus, ex
invento metallo tam ingentes divitias congessisse fertur, ut aliquando
Regem Bohemiæ, Wenceslaum, magnifico apparatu hospitem excipi-
ens insuper eidem tonnam auri dono dederit; ut itidem Regi Carolo,
Romanam expeditionem pro capienda corona suscipienti, centum e-
quites sumptibus suis armaverit, aliasque donationes fecerit: nec non
14 Academiæ Pragensi necessarios reditus fundaverit. Cuntz vom Glück/
pauperrimus olim fossor ex reperto metallo singulis septimanis mille &
15 quingentos aureos suscepit. De pluribus vid. *Besold. Thes. Pract. voc.* Berg-
werck. *Limnæ. de jur. public. lib. 3. c. 2. n. 11. Klock. de ærar. lib. 2. c. 27. n.*
16 10. *& 11. ibique Peller.* Et quid ex longinquo utilitatem metallorum
metiamur? Ipsam nostram Hassiam purissimo argento non ita olim sa-
tis beatam testantur illi, qui ex probo & aurifero fodinæ Gladebacen-
17 sis argento facti sunt thaleri: Neque forsitan posteà utilissima metalla
defuissent, nisi cum damno publico tantisper latuissent, & illi, quos ma-
ximè metallorum perquisitio decere potuit, pecuniam in tempore negli-
gere nescientes, tantoperè hîc impensas morbumq; crumenæ, velut Chi-
nenses ex malignis terræ vaporibus morbos corporis *Besold. d. loc.* metuis-
sent, saltem alicubi in excisionem ferri profusâ pecuniâ, nec habitâ ra-
tione, quòd quævis regio & Respublica quotannis tantò futura sit di-
tior, quantò plus metallorum è terra singulis annis effossum est, quic-
quid etiam sumptuum in eam perquisitionem fuerit impensum, ceu qui
nummi expensi permanent, utut non in crumena expendentis, tamen
81 in ipsius Reipublicæ divitiis. Nihil certè utilitati metallifodinarum
derogat libera ea oratio, quâ in istam invehit Arnisæ *de jur. Majest. lib. 3.*
*c. 5. vers. Nam metallorum.*

§. II.

§. II.

QUid multis opus est verbis? Rerum agendarum nervus, *pecunia*, 1
unde? Deus ipse videtur prævidisse, homines post naturam corruptam futuros esse dolosos, ideoq; antiquiorem usum, quo post lapsum merces pro mercibus permutabantur, sine faudibus & iniquitatibus non permansurum, neque durabilem, aut commercandi usui satis adæquatum, cum quandoque una regio non affluat eo mercium genere, quo altera indiget. Hinc unà cum & sub terra, sicut arbores & herbas fru- 2
ctiferas, ita quoque varia metalla creavit, tanquam aliquam materiam mediam, rebus ad vitam humanam necessariis absque iniquitate comparandis magis aptam & adæquatam, veluti est pecunia numerata è metallis confecta *v. Limn. de jur. publ. lib. 3. c. 2. n. 54. Grot. de jur. bell. & pac. lib. 2. c. 12. §. 17. ibique variorum additiones.* Habemus enim ex largâ 3
Dei benignitate *Esa. c. 60. v. 17.* in arenis tectos & latentes thesauros *Deut. c. 33. v. 19.* fluvii egrediuntur ex Eden per totam terram, in quibus est aurum terræ optimum, bdellium & lapis onychinus *Genes. c. 2. v. 9. 10. 11. 12.* Terra nostra est optima, cujus lapides sunt ferrum & è cujus montibus excidi potest æs, *Deut. c. 8. v. 9. Hiob. c. 28. v. 1. 2. 3. 6.* ferrum & æs sunt calceamenta nostra *Deut. c. 33. v. 25.*

§. III.

QUò minus etiam creata metalla sub terris laterent, vel exempta non 1
possent ad congruam materiam redigi, Deus benignissimus filium Lamech, Thubalkain, scientiâ & sapientiâ illustravit tum venas metallorum perscrutandi, quum metalla exempta arte & igne ad puriorem materiam digerendi *Genes. c. 4. v. 22.* quòd artificium posteà sine dubio ex ejus- 2
dem institutione & informatione ad posteros devenit.

§ IV.

IN his igitur omnibus sumus divinitus benedicti, adeoque ut Deo offe- 1
ramus aurum, argentum & æs, lapides onychinos & lapides plenitudinum, gratitudinis lege obstricti *Exod. c. 25. v. 3. 7. 11. 12. & 13. c. 35. v. 5. 9. 16. 27. Num. c. 31. v. 50. 1. Sam. c. 6. v. 4. 5. 8. 11. 17. 18.* Hoc 2
fiet, si vero corde apprehendamus, hos divitiarum thesauros non nisi Dei dona esse: si debitis peractis gratiis eosdem in omni pietate & tranquillitate, semotis quibuscunque scelestis & impiis verbis, execrationibus, & rixationibus, perquiramus *Ordin. metallic. Wilhelmi Hassiæ Landgravii de anno 1658. §. 3.* Si iis utamur ad gloriam divinam amplificandam,

dam, veluti in Bohemia & Haſſia certa proventuum metallicorum pars ad pios uſus laudabiliter deputata eſt *v. Transact. Prag. inter Regem & Status Bohemicos de anno* 1574. *verſ.* **und nachdem auch die Christliche und schuldige Liebe.** *Ordinat. metallic. Mauritii, Haſſiæ Landgravii, de anno* 1616. *part. 2. artic. 6.* Si itidem impendamus in ſublevationem noſtrarum, & proximi, neceſſitatum; non ad ſuperbiam, aliorum tenuiorum ſuppreſſionem, inanem
3 prodigalitatem & luxum *Deut. c. 8. v. 9. & ſeq. Proverb. c.* 10. *v.* 16. Sed pervicacior eſt hominum natura, quàm ut felicitatem virtute, non fortunâ metiantur! Nimia felicitas, modum ferre neſciens, plerumque incitamento eſt ad peccandum: Stultitiam ſæpè patiuntur opes, & juſtâ ideò ratione videri poſſet exoptare, qui cum Klock. *de arar. lib 2. c. 27. n. 1.* exclamaverit: Quam beata & omni pretio major eſſet vita, ſi nihil aliud quàm ſuprà terras & quod ſecum eſt, concupiſceret? ſi in in benigniſſimæ matris ventrem non ſæviret, ejusque viſcera cruentaret? ſcilicet ſecundùm Ovid.

- - - - - - - itum eſt in viſcera terræ.
Quasque abſcondiderat, ſtygiisque admoverat umbris,
Effodiuntur opes, irritamenta malorum.

4 Abſit verò ut ſummoveamus rem de cætero utiliſſimam, quia poſſit inſtrumentum & occaſionem præbere peccandi *v. Part. 1. Claſſ. 1. Sect. 1.*
5 *§* 3. Potius ſtudendum & vivendum eſt, ne juſtâ Dei in abuſum irâ contingat, ut illi ingrati hoſpites, divitiis à Deo ſibi datis male utentes, rurſus ejiciantur *Deut. c. 8. v.* 19. *Nehem. c. 6. v.* 25. *&* 26. ut aliquis alter Haman, in ſua gloria & divitiis ſuperbiens & fiduciam reponens
6 pereat *Eſth c. 5. v. 11. & ſeq. c 7. v. 9. &* 10. ut cujusquam Hiskiæ, cætera pii, divitiæ, in quibus gloriatur, abſumantur *II. Reg. c.* 20. *v.* 17. ſicut exemplo ſuo comprobavitis, quem modò ex metallifodinis ditiſſimum laudavi, Rohtlevv, qui cùm ſummis opibus ad luxum tantoperè abuteretur, ut etiam uxori ſuæ viſum fuerit vel Deo fore impoſſibile, ſe opibus ſuis rurſus exuere, cuncta illicò perdidit, factusque fuit, quàm ante, pauperior.

7 Ergò cavebis, hæc videns, temerarium
Dictum, prophanumve in Deum effutias,
Nec inſoleſcas, ſi vel ulli prænites &c.
Namque una tollit una deprimit dies
Mortalium res.

8 Quis non videt, arbores magnas diu creſcere, unâ horâ extirpari?

ſtultus

ſtultus eſt, qui fructus earum ſpectat, altitudinem non metitur. Vide ne dum ad cacumen pervenire contendis, cum ipſis ramis, quos comprehenderis, decidas *V. Q. Curt. hiſt. lib. 7. c.* 8. *n.* 714. Sit potius exemplo 9
Agathocles, de quo

Fama eſt, fictilibus cœnâſſe Agathoclea Regem,
Atque abacum Samio ſæpe onerâſſe luto.
Fercula gemmatis cum poneret horrida vaſis
Et miſceret opes pauperiemque ſimul,
Quærenti cauſam reſpondit: Rex ego qui ſum
Siciniæ, figulo ſum genitore ſatus.
Fortunam reverenter habe, quicunque repente
Dives ab exili progrediere loco.

Laudem quoque hoc nomine promeruit Weitmoſer in montibus 10
Salisburgenſibus olim metallorum foſſor, qui pauperrimus & à creditoribus vexatus, dum jam fugam meditabatur, ex quibusdam ante fugam arreptam ſibi allatis auriferis metallis factus fuit ditiſſimus: at ejus divini beneficii haud immemor, ſpem ſuam ac fiduciam in opibus haud repoſuit, ſed quando ſibi ægrotanti & moribundo denuò novæ repertæ metallorum ſpecies earumque viæ, demonſtrarentur reſpondit: Der rechte und ſchönſte Gang iſt mein HErr und Heyland JEſus Chriſtus/ auff den wil ich bald in das ewige Leben eingehen.

# SECTIO II.

## DE

## Metallorum & mineralium generatione & dominio ac juribus fodiendi.

### §. I.

MEritò volui in Sect. præced. ut omnes totius orbis incolæ faci- 1
li corde depromant ac concinant grates, ceu ad quos omnes indiviſim ea divina gratia, per creationem metallorum cum & ſub terra, redundavit *add. Geneſ. c.* 1. *v.* 28. utut posteà in- 2
ductis ſpecialibus rerum dominiis, metallorum quoque dominium diviſim pertineat ad dominos fundorum, in quibus ea reperiuntur

*Struv. Synt. feud. c. 6. aph. 26. n. 1.* quod iisdem rationibus æquum est, quibus quoque arboris dominium attribuitur domino fundi, in quo arbor radicata *v. part. 1. Class. 3. Sect. 1. §. 1.* cùm etiam metalla ac mineralia ex succo terræ generari videantur & nutriri *arg. l. ult. ff. de fund. dot. l. 7. §. 13. ff. solut. matrim. Struv. Synt. feud. c. 12. aph. 4. n. 3. in f. Pastor. Floscul. hist. lib. 2. §. 6. de sole & mineralibus.*

§. II.

1 SUnt igitur metalla ac mineralia pars fundi & fructus ejus naturales *l. 77. ff. de verb. signif.* atque ad dominum fundi pertinent *l. 13. §. 1. ff. commun. præd.* & sic in locis publicis ad Rempublicum seu universita-
2 tem *Arnisæ. de jur. Majest. lib. 3. c. 5. n. 4. vers. proinde jacobin.* hincque etiam lapis in confinio ita natus, ut vena ejus recto meatu per confinium transeat, ejusque extremitates s. latera per utrumque fundum extendantur h. e. utrumque fundum tangant, communis est utriusque prædiorum domini pro diviso vel indiviso prout ipsa prædia pro diviso vel indiviso communia sunt *l. 1. §. 1. ff. de acquir. rer. dom. l. 83. ff. pro soc. l. 19. pr.*
3 *ff. commun. divid. Cost. de quot. & rat. quæst. 46. n. 2.* Si verò in transversum vena per utrumque fundum porrigatur, quatenus quidem confinium attingitur prædicta itidem obtinent; at nescio num juris-prudentiæ conveniens sit quorundam sententia, *venam unicam dici etiam sub*
4 *pluribus fundis continuatam, & communem esse omnibus dominis fundorum,* quamvis enim contingere possit, ut ejusmodi vena communis sit omnibus fundorum dominis, tamen ejus communionis causa non est, quòd vena sit unica continuata, sed quia ipsa fortè prædia sunt omnibus com-
5 munia *d. l. 8. § 1. ff. de a. r. d.* Neque est, ut id assertum procedat de communione pro diviso, quia quilibet partem suam accipit jure specialis & separati dominii, nisi forsitan prædia in se indivisa saltem quoad usum essent divisa, ut communio de vena metallica quoad ipsum jus
6 dominii, non quoad ejus usum, queat prædicari: Sanè aliter eluderentur rerum dominia, & is, qui steriliorem haberet agrum, unde minus nutrimenti caperent metalla, æquales cum illo ferret fructus, cujus fertilior fundus meliora nutriret metalla, quod ab æquitate foret alienum.

§. III.

1 COnsequens est præfato principio, quòd metalla & mineralia sint ejus, qui dominus fundi est, ut nulli alii licere queat ipso invito eadem cædere aut eximere *d. l. 13. §. 1. ff. commun. præd. Cæpoll. de servitut.*

*rust.*

*rust. præd. c. 22. n. 2. add.* Sächsisch Land-Recht *lib. 2. art. 35.* Silber mag kein Mann brechen auff eines andern Mannes Gut / ohne des Willen / dessen die Stätte ist. Suâ verò voluntate suoque facto alii ea facultas 2
acquiritur, si fundum vendiderit, quâ venditione etiam metalla, quæ sub eo fundo sunt, transeunt ad emptorem, in tantum, ut si metalli fodinæ fuissent exceptæ, tamen secundùm præsumptam contrahentium voluntatem & mentem non videantur exceptæ, quæ postea inveniuntur verùm duntaxat quæ jam tempore venditionis erant, ne contra illam præsumptam utriusq; contrahentis voluntatem totum fundum vindicet venditor sub prætextu metalli fodinarum exceptarum, si fortè sub toto fundo posteà lapis esset *l. 77. ff. de contrah. exemp.* Ob quam legem neque 3
beneficio l. 2. C. de rescind. vendit. locum esse putaverim, quod præterea etiam venditori, qui scire facilè potuit sub fundo metalla latere, ex ea scientiæ ratione non prodest *l. 245. de R. I. l. 11. C. de rescind. vend. add. infr. h. Class. 3. Sect. 6. §. 13. n. 2. & seq.*

## §. IV.

Porrò in casibus, ubi aliis quibuscunque modis dominus fundi alteri 1
licentiam fodiendi vel tacitè & generaliter sub concessione fundi, vel expressè & specialiter fecerit, ejusdem dominium in ea ipsâ concessione se exerit, ut alter ex sua voluntate utatur metallifodinis pro modo ju- 2
ris concessi. Itaque inter eos, quibus sub concessione fundi tacitè permissio facta, se primo offert is, cui dominus agri usumfructum constituit, ad quem etiam metalla pertinent, utut post concessionem ususfructus demum essent inventa *l. 9. §. 2. & 3. ff. de usufruct. Just. Hahn.* vom Erbmeyer-Recht *p. 1. c. 9. n. 22.* Sed quia usufructuarius habet dun- 3
taxat utendi fruendi facultatem salvâ rei substantiâ, illicò patet, ipsum non quævis metalla posse cædere, verum saltem ea, quæ renascuntur, ut salva maneat proprietas *l. 7. §. 13. ff. solut. matrim. just. Hahn. d. c. 9. n. 12.* alia verò solummodo vel ad refectionem ædium aliamve proprietatis perpetuam & permanentem utilitatem *l. 12. pr. ff. de usufr.* vel ita moderatè, ne proprietatem insigniter reddat deteriorem *l. 9. §. 2. ff. de usufr. junct. arg. l. 10. verb. ex non cædua in vineam. ff. eodem. l. 7. §. 13. & 14. & l. 8. ff. solut. matrim. Hahn. d. loc. Myler. Gamolog. person. illustr. C. XI. §. 4. vers. Limitatur. II. prædicta sententia.* Et hactenus etiam ad ipsum perti- 4
nere puto ipsos proventus metallicos, seu pecunias ex metallis perceptas *arg. dd. text.* non attentâ eorum opinione, qui tunc demum metalla, vel 5
pecunias

pecunias ex iisdem redactas, ad usufructuarium spectare volunt, si forent talia, quæ renascerentur; secus eundem duntaxat percepturum usuras ex pecuniis quæ ex proventibus metallicis quæsitæ & in sortem constitutæ essent, salvâ manente ipsâ sorte, in tantum, ut quidam existiment, cùm ejusmodi metalla quæ renascerentur, saltem in Gallia & Asia, nulla verò in hisce terris invenirentur, nunquam dari casum, ut usufructuarius lucretur fructus metallorum, aut ipsas pecunias inde redactas, eò quòd in locum metalli eruti aliud minimè renasceretur, atque sic partes metallicæ ipso usu vel fructu sensim pedetentimque, quod ad utilitatem & fructum attinet, penitus absumerentur, & paulatim abscedente usufructu inutilis tandem redderetur rei proprietas *v. Thoming. decis.* 12. *Faber de conjectur. lib.* 1. *c.* 8. *Myler. Gamolog. pers. illustr. c. XI.* §. 3. *&* 4. *Struv. Synt. Civ. Ex* 12. *th.* 15. *Just. Hahn.* vom Erbmeyer Recht. *p.* 1. *c.* 9. *n.* 18. *&*
6 19. Sed præterquam quod etiam alibi quàm in Gallia & Asia lapides ac metalla renascantur *v. Duaren. comment in tit. ff. solut. matrim l.* 7. §. 3.
7 *verb. in Gallia & in Asia.* Item quòd earum quoque rerum fructus esse possit, quæ non renascuntur, sed perceptione aliquatenus atteruntur, & ex quibus aliquid commodi percipitur salvâ saltem quoquo modo ea-
8 rum substantiâ *Duaren. ibid. verb. Renascantur.* Superior certè sententia de jure duntaxat Saxonico *v. Carpzov. p.* 3. *Const.* 25. *def.* 3. 4. *&.* 5. *add.* §. 19. *n.* 7. *& seq. hic.* aut de communi jure eatenus procedit, quatenus metalla, haud renascentia, *secundùm num.* 3. *hic.* non sunt in fructu *arg. l.* 32. *ff. de jur. dot. l.* 7. §. 13. *ff. solut. matrim.*

§. V.

1 SI ab usufructuario, dum ususfructus finitur, quædam metalla secundùm modum concessum forent licitè cæsa, etiam hæc eidem acqui-
2 runtur, utut non essent exportata; insuperque ipsi, si ex metallifodinis fundus melior & fructuosior factus, atque ex facto fructuarii proprietati perpetua utilitas quæsita, impensa ejus perpetuæ utilitatis & permanentis commodi, non fructuum quærendorum cogendorumve causâ facta,
3 à proprietario refundenda est, secus atque si in agro forent quidem metalla, quæ usufructuario moderatè cædere licet, sed tamen unde proprietati constans & perpetuum emolumentum non accesserit, ita ut fundus non quidem deterior, nec verò etiam melior sit redditus, fructibus metallorum alios fructus, qui aliàs percipi poterant, vel saltem æquantibus, vel non perpetuis, ut facilè agrum ad priorem culturam (cui per exem-

exemptionem metallorum in profundo, aut sub lege replendi factam nihil impedimenti allatum ) oporteat destinare: quo casu quidem usufructuarius jure usufructus, aut certè bonæ fidei possessoris, non propter factas impensas, metalla jam licitè cæsa, etiamsi nondum exportata, lucratur, at nullam impensam à domino recipit, velut intelligendas puto *l. 7. §. 13. ff. sol. matr. l. ult. ff. de fund. dot. l. 13. §. 5. & 6. ff. de usufr. l. 13. ff. quib. mod. usufr. amit. l. 25. §. 1. ff. de usur. l. 78. ff. de R. V. l. 6. ff. de donat.* Vid. tamen Faber *d. c. 8. &* Struv. *S. Civ. Ex. 12. th.* 15. Atque 4
hinc nunc sequitur, si cui metallifodinæ pro certo vectigali ab usufructuario essent concessæ *conf. l. 12. §. 2. ff. de usufr.* isque, dum ususfructus finitur, metalla jam haberet exempta, etiam ratam pensionis, quatenus è metallifodinis aliàs ipse percepisset, ad usufructuarium, ejusve hæredes pertinere *per tradita Struvii in Synt. civ. Ex* 12. *thes.* 15. *&* 19. *junct. §. 4. hic.*

§. VI.

PRædictæ usufructuarii metalla perquirendi licentiæ videtur obstare, 1
quòd fodiendo agri immutet faciem, impediatque agriculturam, atque sic ipsam proprietatem faciat deteriorem. At facilè respondetur, 2
usufructuarium posse metalla in profundo inquirere illæsâ superficie, aut posse conveniri ut fodina, unde mettalla eximuntur, repleatur *l. 16. ff. præscript. verb.* ut sic neque agri facies mutetur, neque agricultura impediatur. Non obstant l. 6. C. de metallar. l. 24. §. 2. & fin. ff. de 3
damn. infect. l. 98. §. ult. ff. de solut. l. 83. §. 5. ff. de V. O. Nam 4
quod duos priores textus attinet, ibi non jus proprietarii in quæstione vel impedimento est, verùm tum publica utilitas, quùm alterius damnum, cùm hic nulla versetur Reipublicæ ratio, neque proprietario fiat injuria, cujus voluntate vel expressâ vel tacitâ ususfructus spectat ad alium. In reliquis textibus oppositis planè diversi sunt casus & exem- 5
pla, cùm hic ex eâdem illâ antiquâ terrâ fodina repleatur, nec ideò quid novum effectum sit.

§. VII.

SI tamen facies agri mutetur, nec fodina repleatur, erit attendendum, 1
num uberiores itque constantes & perpetui reditus ex metallifodinis, quàm ex aliis agri fructibus queant haberi, ut ager quasi perpetuò melioretur; an verò vel minores, vel non uberiores, vel non perpetui proventus inde sperentur? Posteriori casu usufructuario neutiquam 2

potest licere faciem agri immutare, sed tantummodò illæsâ superficie fodere in profunditate, aut certè cum conditione fodinam replendi, &
3 propriis expensis *l. 7. §. 13. ff. solut. matrime.* Priori casu etiam agri cœlum corrumpere fas est, si proprietarius foret dives & potens sustinere necessarium apparatum, agro ad ipsum redeunte, ita ut verisimiliter ipse, nì ususfructus alteri constitutus obstitisset, tale quid fuisset facturus, quo casu insuper sumptus, quos usufructuarius in ipsam fodinæ institutionem, atque sic perpetuam utilitatem, impendit, ab illo sunt refundendi
4 *l. 13. §. 5. & 6. ff. de usufr. l. ult. ff. de fund. dot. add. §. 5. hic.* Divitias autem proprietarii ita accipio, ut etiam dives habeatur, qui cum aliis facilè possit inire societatem, utut ipse solus tanto apparatui & sumptui non sufficeret *arg. l. 1. pr. ff. quod cujusque universit. nom. Nov. Leon.* 102. *add. infr. §. 21. hic.*

§ VIII.

1 POst usufructuarium in ordine eorum, quibus sub concessione fundi licentia fodiendi tacitè permissa est, se sistit maritus, cum & is, qui agrum in dotem dedit, metalla concesserit illi, cui dotem constituit, nisi aliter esset conventum *l. 8. pr. l. 7. §. 13. & 14. ff. sol. matrim. l. ult. ff. de*
2 *fund. dotal.* ubi tamen ad d. l. 8. notat Gothofr. tale pactum non obstare,
3 si maritus ex aliis rebus haud queat siustinere onera matrimonii. Intelligenda verò hæc rursus sunt, quatenus metalla fructibus fundi accensentur secundum §. 4 hîc. Unde si maritus ex lapidicinis dotalis fundi lapidem, qui in fructu non sit, voluntate uxoris vendiderit nummi inde recepti fiunt dotis, eamque ipso jure augent, ita ut maritus de tali sorte saltem lucretur usuras *l. 32. ff. de jur. dot. add. § 4. n. 5. inf. hic.*
4 Jure Saxonico proventus metallici ex fundo dotali non habentur pro fructibus rei dotalis, sed pro bonis mobilibus parapher nalibus, indeque eodem jure censentur, quo alia bona mobilia ab juxore illata *v. Carpz.*
5 *part. 3 Const. 25. def. 3. & 4.* Maritum excipit uxor seu vidua ratione dotalitii, de cujus jure vid Myler. *Gammolog person. illustr. c. XI. §. 3. & 4.* Just Hahn. vom Erbmeyer Recht *p. 1. c. 9. n. 19.*

§. IX.

1 SImili modo, quando fundus foret concessus in feudum, etiam metalla ac mineralia, nisi excepta fuerint, transeunt ad Vasallum *Wesenb. consl. 346. n. 9. 10. 26. 33. 34. Schnobel. disp. feud. 4. th. 9. & disp. 8. th. 22.*
2 ipsique ea fodere fas est, ceu cui denegandum non sit fodinarum institutione

tione fundum feudalem facere fructuosiorem, aut saltem non deteriorem *II. feud. 8. §. 1. in f. Sixtin. de regalib. lib. 2. c. 16. n. 88. Rosenthal. de feud. c. 5. conclus. 91. n. 2. add. §. 6. & 7. hic.* Unde etiam vasallo post Calendas Martias demortuo, totius illius anni fructus metallici suis attribuuntur hæredibus, non domino feudi *Schrader. tr. feud. part. 2. part. 9. pr. Sect. 3. n. 49.* Eadem, quæ de vasallo, jura servanda sunt in Emphyteuta ratione fundi emphyteutici *Zoll. 2. diff. 42. Gothofr. ad rubric. C. de jur. emphyt. lit. r. Just. Hahn.* vom Erbmeyer Recht. *part. 1. c. 9. n. 10. & seq* 3 4

## §. X.

ATque sic generali consensu sub concessione fundi permittitur etiam 1
metalla fodiendi facultas. Expressè & specialiter eandem licenti- 2
am fundi dominus tribuit, quando donationis causâ alteri saxum de suo solo eximere concedit, quo ipso statim, cùm vel ipse vel per servum aut mercenarium suum lapidem exemit, ejusdem dominium, quasi traditione factâ, acquirit, nec quicquam pœnitens fundi dominus evehere prohibendo efficit *l. 6. ff. de donation.* Ad eosdem expressæ con- 3
cessionis modos etiam pertinet, quando quis alteri licentiam in suo fodiendi vendit aut locat *l. 77. ff. de contrah. empt. l. 52. §. 8. ff de furt l. 17. §. 1 ff. de V. S. l. 11. C. de vectigal.* Qui itidem ante, non post, exem- 4
ptionem pœnitendo dominium lapidis servat, ut emptori conductorive haud sit rei vindicatione sed saltem actione empti vel conducti consultum *d. l. 6. ff. de donat. junct. l. 40. ff. de act. empt.* Sicut vicissim quoq; 5
venditori actio venditi competit contra emptorem, qui lapides è fundo emptos tollere detrectat, ut tollat *l. 9. ff. de act. empt.* Quibus proinde 6
principiis haud immeritò fuit suffulta decisio S Rotæ Romanæ 214 ad Torre tr. de pact. futur. success. quòd nimirum Archipresbyter de Benedictis lapides cædi curaverit præviâ concessione communitatis ad quam spectabat fundus, neque ideò in attribuendo lapidum effossorum dominio respiciendum fuerit ad nudam conventionem posteriorem, quam de fodiendis lapidibus cum eodem lapidicida, nec verò cum domino fundi, inierat Blasius de Alexandris.

## §. XI.

POrrò expressis concessionibus accensendum est, quando quis alteri 1
servitutem cretæ eximendæ, arenæ fodiendæ, calcis coquendæ, &c. in suo prædio constituit *§. 2. justit. de servitut. præd. l. 5. §. 1. & l. 6. §. 1. ff. de*

2 *de servitut. præd. rust. l. 34. ff. de dol. mal.* Cùm verò servitus absque fundo vicino, cui debeatur, haud soleat constitui *l. 1. §. 1. ff. comm. præd. l. 38. & 39. de servit. urb. præd.* neque etiam consistat ulla servitus ultrà indigentiam prædii dominantis, *d. l. 5. §. 1. de servi. rust. præd. Cæpoll. de s. rvit. rust. præd. c. 10. n. 2. Hugo de Stat. reg. German. c. 6. §. 16.* atq; ideò, si cuipiam concedatur in alieno fundo jus cretæ eximendæ, calcisve coquendæ, non ad utilitatem alicujus vicini prædii, sed ob aliam causam, veluti ut vasa figula venalia facere queat, jus tale non sit servitus, verum commoditas quædam ad similitudinem ususfructus *Cæpoll. d. c. 10. n. 4.* pote-
3 rat videri ac si ejusmodi servitus constitui nequeat. Utique, nec enim ultrà servitus realis constitui potest, quàm quatenus ad vicinum fundum, urbanum vel rusticum, opus est *d. l. 5. §. 1 ff. de S. R. P. Cæpoll. d. c* 10 *n. 1. 2. & 4.* viciniâ illâ æstimandâ non ex contiguitate prædiorum, sed ex usu & commoditate utendi, ut tum demum intermedium prædium noceat servituti, si liberum ejus exercitium, vel propter diversam prædiorum interjectorum qualitatem, vel per ipsius servitutis
4 conditionem impediatur *Struv. Synt. Civ. Ex 13. th. 32.* Potest verò servitutis dominus indigere calce ad prædium suum urbanum, velut ad ædificia, muros hortorum, &c. item ad rusticum, veluti ad granarium extruendum pro recipiendis fructibus agrorum; ad vasa itidem, quasi figlina pro exportandis agri fructibus *l. 6. pr. & §. 1. ff. de servit. rust. præd. Cæpoll. d. num. 1.* nec non ad refectionem rivorum, fistularum, aliorumque instrumentorum, quæ aquæductus causâ habentur *l. 11. §. 1. ff.*
5 *commun. præd.* similiter cretâ, veluti ad cauponam, ad consignandos fasces stramentorum, modios frumenti, &c.

§. XII.

1 DEnique ad expressas concessiones referendum est, quando quis licentiam in suo fodiendi metalla, alteri legato reliquisset, quòd legatum personale est, neque ad hæredes transmittitur *l. 39. §. 4. ff. de le-*
2 *gat. 1.* Atque hâc occasione monere lubet, si quis, qui plures in fundo habet salinas, quasdam ad prorium usum, quasdam etiam salis vendendi causâ, uxori suæ salinas legato vel per fideicommissum reliquisset, quòd videatur sensisse duntaxat de iis, quibus ad proprium usum utebatur, non etiam de cæteris *v. l. 32. §. 2. & 3. ff. de usufruct. leg.*

§. XIII.

§. XIII.

IN concessione metallorum perquisitionis conveniri quandoque solet, 1
ut fodina facta repleatur, quo casu fundi domino, si alter non repleverit, datur actio civilis incerti, seu præscriptis verbis, vel etiam actio ex contractu, quando dominus fodiendi licentiam sub lege replendi aliquo contractu constituisset: E contrario, si ille fodinam repleverit, nec ta- 2
men fundi dominus metalla exempta patiatur tollere, etiam hic ex contractu, vel ad exhibendum actione tenetur *l. 16. ff. præscript. verb. add. l. 34. ff. de dol. mal.*

§. XIV.

QUæritur autem, si vel ipse dominus fundi, vel is qui ejusdem genera- 1
li aut speciali concessione jus fodiendi obtinuit, nollet aut non posset metalla inquirere, an alii tertio vel extraneo id permittendum sit; Item si in agro communi alter do minorum fodere vellet, alter verò nollet aut non posset, an fodere volenti liceat sub alterius fundo transire? Affirmant utramque quæstionem si consuetudo permittat *l. 13. §. 1.* 2
*ff. commun. præd.* aut si metalla essent nobiliora & talia, quæ eximi publicè intersit *l. 3. C. de metallar. Arnis. de jur. Majest. lib. 3. C. 5. n. 4. vers. Ideoque deficientibus impensis.* modò ea fodiantur absque insigni & ma- 3
gnâ læsione domini & pro licentia fodiendi solvatur aliquod vectigal s. solarium, aut etiam loco interesse damni decima vel alia pars proventuum, ab illa decima, quæ jure Regalium nunc percipitur, diversa & separata *d. ll. add. Gæden. consil. 1. de Regal. n.* 10. *Arnisæ. de jur. Majest. lib.* 3. *c. 5. n. 4. in fin. Sixtin. de Regal. lib. 2. c. 16. n.* 60. *Hahn.* vom Erbmeyer Recht. *p* 1. *c. 9. n. 12. & 22. & infr. Sect. 4. hic §. 11. n. 3. §. 13. n. 1.* Un- 4
de illæsâ superficie in profundo, vel sub conditione fodinam replendi oportet ea perquirere, aut pro integro agro pretium solvere vel quâdam permutatione aliud prædium æquivalens substituere, ut sic sub ejus fundo etiamsi eum dominus vendere vel permutare recuset, non solùm transire, sed & incipere liceat *v. Miscellan. quæst. 2. n. 78. & seq. Gæden. citand. loc. n.* 20. 21. *Arnis. de jur. Majest. lib.* 3. *c. 5.* n. 4. *vers. ideoque alii. Klock. de ærar. lib. 2. c. 27. n. 5. Cæpoll. de servit. rust. præd. c. 22. n. 2. & 4. & infr. Sect. 4. hic §* 11. *n* 4. Cujus Cœpollæ tamen distinctionem de 5
expensis jam factis vel nondum, saltem ut magis confirmantem receperim. Etiamsi enim eo casu, quando extraneus jam venam occu- 6
pavit & fodere cœpit, ob rem non amplius integram *arg. §.* 12. *instit. de*

*R. D. Paul. de Castr. cons.* 3. *n.* 4. *consil.* 23. *n.* 1. *part.* 2. sumptuumque difficultatem de ipsius indemnitate tantoperè quidam desudent, ut eum quoque ipsi domino fundi tunc præferendum censeant *v. Gæden. Cons.*
7 2. *de auri & argentifodinis n* 19. tamen ipsa hæc sumptuum difficultas argumento est, easdem fuisse impensos in lapides multum utiles, qui sine magna impensâ & labore non potuerunt inquiri, quos tamen eximi publicè fuerit utile, ut potius ratio publicæ utilitatis licentiæ fodiendi aperuerit januam, & nunc valdè iniquum futurum sit, si fossorem in jure semel legitimè quæsito turbandi constaret domino fundi libertas *Cæ-*
8 *poll. de servit. rust. præd. c.* 22. *n.* 4. Nullus igitur dubito, quando extra publicæ utilitatis vel permittentis specialis consuetudinis causam extraneus impensas ejusmodi fecisset, nec verò dominus fundi diuturno silentio juri suo renunciâsset, quòd ille cedere habeat opus, si nunc ipse fundi dominus fossurus & expensas, quæ bonâ fide factæ essent, restituturus sit, ceu qui fodiendo publicam utilitatem æquè promoveret, ut contra regulam nulla amplius versetur exceptionis ratio, nec dominus suo dominii jure absque causa destituendus multò ergò minus prohibendus sit, quando confestim, ac de metallorum spe constiterit & antequam alius venam occupaverit aut sumptus impenderit, fodere publicæque utilitatis legem implere paratus foret *v. Hermes. fascic. jur. publ. c. XI. n.* 185.
9 *quæst* 3. nil quicquam in contrarium operante vel occupationis jure *d.* § 12, *instit. de R. D.* vel publicæ utilitatis suasione quâ extranei alliciendi sunt, ut eò promptius fodiant *Gæden. d. loc. Sixtin de Regal. lib.* 2. *c.* 16.
10 *n.* 52. Siquidem occupationis jus versatur duntaxat circa res quæ sunt nullius, quales neutiquam habentur metalla, ceu cum ipso fundo, cui naturaliter adhærent, jam occupata, & quæ ideò sunt pars fundi, ac ad
11 dominum fundi pertinent § 2. *hic.* Illud verò extraneos ad fodiendum alliciendi consilium tum demum utile ac necessium putandum, si ipsi fundorum domini metallorum perquisitionem negligant. Neque est, ut
12 pro jure occupationis porrò queat allegari l. 1. §. 1. ff. de acquir poss. itemque quod, sicut occupatione partis totum videatur prehensum *l.* 3. § 1. *d t.* ita ex eâdem ratione vena occupata, tendens sub fundum alterius, tota sit inventoris *Rosenthal. de feud. c.* 5 *conclus.* 9. *n.* 8. Nam l. 1. § 1. de acq. poss. loquitur de gemmis, quarum alia ratio est atque metallorum *v. supr. Class* 2 *Sect* 1. §. 2. 3. & Rosenthalii. de cætero verum, assertum non procedit ex dicta, sed aliâ in h. nr. §. expressâ ratione

tatione publicæ utilitatis & ob eam Magistratus dominii. Non quicquam 13
etiam obstat l. 34. ff. de dol. mal. Ratio quippe competentis in eo casu de dolo malo actionis non consistit in erogatione sumptuum, sed quia perfide & dolosè videtur agere qui in suo fundo alteri fodere permisit nec tamen cæsa metalla aut effossa mineralia tollere patitur, sed fossorem labore & sumptibus suâ voluntate impensis frustrare conatur.

§. XV.

ILlud quoque haud intempestivè in quæstionem venit, si publicæ utilitatis causa jus faciat metalla perquirendi in alieno fundo, utrum concessio Principis seu Magistratus debeat præcedere, sive, an ea fodiendi facultas per Magistratum declaranda sit? quod affirmandum esse credo, 2
maximè si de jure fodiendi contradictio aut lis oriretur, eô quòd tota ejus rei ratio sita sit in illo Magistratus dominio, quòd eidem in casibus publicæ necessitatis vel utilitatis in bonis subditorum tributum *v. Miscell. quæst.* 2. nec non quia, si vel maximè ea potestas competeret ipso ju- 3
re, tamen subortâ lite, evitandorum tumultuum causâ, non cuique debeat permitti, quod per Magistratum fieri publicè expedit *l. 176. ff. de R. I.* Taceo quod alii, qui contrariam sententiam amplectuntur, eam non- 4
dum satis demonstraverint: Quod enim fodinas in hoc passu credant speciali jure niti, nullibi tale speciale jus expressum est. Et quamvis de generali consuetudine Germaniæ testetur Reinhard. *diff. jur. civ. & Sax. 144. part.* 2 facilè tamen obstat, quòd unus generalem consuetudinem non probet, nisi allegettales causas scientiæ, ex quibus verisimiliter appareat, ipsum de eâ re satis fuisse informatum *conf. Wesenb. vol. 1. Conf. 13. n. 98. & seq. Barbos. & Tabor. loc. commun. lib. 4. c. 49. ax. 7.*
Aliud quoque non evincunt II. feud. 56. & l. pen. C. de metallar. Aut 5
enim id regale jus in alieno fodiendi pertinet ad dominum territorii & jurisdictionis jure superioritatis territorialis, & tunc nil agit absque consensu Principis seu Magistratus, qui metalla in alieno perquirit: Aut ad alium extraneum ex præscriptione, qui verò in alieno territorio aut fundo absque præscitu & consensu Magistratus vel domini fundi nil agere valet, nisi aliter esset possessum & præscriptum, quo casu aliud speciale jus aliave consuetudo luculenter appareret. Et quod d. l pen. C. de 6
metallar. attinet, haud ea Imperatorum sententia est, quasi in casu quidem proposito licentia in alieno fodiendi deneganda, & ergò regulariter extra casus specialiter exceptos, ipso jure permissa sit, sed potius, quod

in

in aliis caſibus, ubi duntaxat privatum domini fundi, non publicum interesse (velut in ruinis ædificiorum *v.* §. *seq.* 20. *hîc* ) verſatur, ea licentia haud denegari, verùm concedi debeat, quæ conceſſio, ſicut denegatio, præſupponit cognitionem Magiſtratus, cùm utraque non abſolutè ex certa quadam univerſali, ad omnes caſus applicabili lege, ſed pro ratione circumſtantiarum ex arbitrio Magiſtratus decernenda ſit *Conſ. quæſt. miſcell. 2. n. 75. 76. 78. & ſeq. ibique citat. ll. in quibus Magiſtratus cognitionem & decretum vel obfuſcatis oculis cernere licet.*

§. XVI.

1 PEr ſe nunc cadit inanis quæſtio, num dominus fundi effoſſionem metallorum valeat per indirectum impedire, prohibendo in ſuum fundum fodiendi causâ ingreſſum *arg.* §. 12. *Inſtit. de rer.*
2 *diviſ.*? Nam in d. §. 12. dominus fundi alterum impedit in tali re, quam pro ſuo privato commodo occupandi jus habet ideò, quia eſt nullius, & ergò id jus exercendum absque ullo fundi domini diſſenſu:
3 at in caſu præſenti metallorum foſſor agit ex ſpeciali Magiſtratus ob publicam utilitatem, vi ſui dominii, factâ conceſſione ejus rei, quæ eſt alterius, nec occupationi ſubjacet, ſed cujus dominio is cadit, qui eam cum damno publico negligit, ut propterea prior dominus eò minus ullo modo ipſum queat impedire, quò magis in tali publicæ neceſſitatis vel utilitatis caſu dominium fundi non ad ipſum, ſed ad Rempublicam, ſeu ejus nomine Magiſtratum, ſpectat, qui ideò rem nunc ſpeciali dominio ad ſe pertinentem videtur inquirere *conſ. Miſcell. quæſt.* 2.

§. XVII.

1 DE cætero nihil crediderim intereſſe, utrum fundus alienus ad privatum quempiam civem, an verò ad univerſitatem vel collegium aliquod, aut etiam ad certum populum, ut uſus ſit ſingulorum, pertineat, modò is ſingulis civibus conſtans uſus non ſit Reipublicæ magis neceſſarius vel utilis, quàm metallorum, ceu quia in concurſu plurium publicarum neceſſitatum vel utilitatum reſpiciendum ſit ad eam, quæ
2 eſt potior *v. part. 1. Claſſ. 2. Sect. 2.* §. 13. *n.* 13. Ex quâ unicâ ratione neq; fundi fiſcales indiſtinctè erunt exempti, ſed etiam hi pro inquiſitione metallorum volentibus concedendi, ſi ipſe fiſcus metalla perquirere nolit, & tamen eorum exemptio Reipublicæ magis conducat, quàm
3 alius fundi uſus. Cui ſententiæ nequicquam obſtant l. 13. ff. de publican. L. 11. C. de vectigal. quibus permotus Heigius 1. *quæſt.* 13. *n.* 19. ſtatuit, jure civili in locis fiſcalibus fodere privatis haud licuiſſe:

ibi

ibi enim ipse fiscus curat per alios metalla inquiri, ut extraneorum operâ aut sumptibus in promovendâ publicâ utilitate non sit opus.

§ XVIII.

SI quis citra ejus cujus est fundus, consensum vel expressum §. 10. & *seq. hic.* vel generalem & tacitum §. 4. & *seq.* nec non extra illos speciales casus, qui à regula juris communis & Saxonici *v.* §. 2. & 3. *hic*, quodammodo videntur, at suo modo & sensu non sunt, excepti §. 14. & *seq. hic* metalla in alieno fodere præsumpserit, tenebitur interdicto quod vi aut clam, item actione furti, si lucrandi causâ metalla cæsa abstulerit *v. l.* 25. §. 2. l. 52. §. 8. *l.* 57. *ff. de furt. l.* 9 §. *ult. ff. quod vi aut clam.* Neque est, ut hîc involvi videatur aliqua contradictio: Etenim interdictum *quod vi aut clam* competit ob factum effossionis quod in solo, ceu re immobili, contingit; ast furti actio ob metalla fossa ablata, quæ sunt res mobiles *d. l.* 52. §. 8. *ff. de furt.* 1 2

§. XIX.

QUod de immobilitate metallifodinarum ac mobilitate cæsorum metallorum modò dictum est, eò minus habet dubium, quò magis tam incorporales quàm corporales res, quæ rebus corporalibus immobilibus cohærent vel insunt, censentur immobiles *l.* 2. *C. de servit. & aq. l. ult. in fin. C. de præscript. long. temp.* & meritò rejicienda contraria mala practica, quâ alicubi ipsæ fodinæ rebus mobilibus accensentur, tanquam quæ infirmis & ridiculis rationibus innititur, *v. Wesenb. consil.* 60. *n.* 23. *in fin. Besold. thes. pr. voc.* Bergwerck. *Hahn. ad Wesenb. π. de R. D. n.* 4. *verb. per interpretationem. Berlich. part.* 3. *conclus.* 35. *Eckolt. comm. ad ff. de rer. divis.* §. 17. *add. infr. Sect. XI.* §. 9. *n.* 4. Hinc metallifodinæ jure Saxonico non cedunt, defunctâ uxore, marito tanquam hæredi uxoris mobiliari *Berlich. d. conclus.* 35. *n.* 6. *Carpzov. part.* 3. *constit.* 25. *def.* 1. utut ad eum, (cœteris tamen quæ quandoque in aliis etiam rebus ab hæreditate excludunt vel eam restringunt, paribus, veluti si alia adessent pacta vel consuetudines, aut læsio in legitima contingeret) pertineant ipsi proventus metallici, jam tempore mortis uxoris percepti & separati, ceu qui in numero mobilium uxoris existerent, etiam nondum realiter apprehensi *Carpzov. d. constit.* 25. *def.* 2. & 3. & *constit.* 24. *def. XI. n.* 4. & 5. *Berlich. d. l. n.* 7. & *seq.* Hi verò metallici fructus, quamvis forent percepti, constante adhuc matrimonio, atque sic ante mortem uxoris non sunt quoad proprietatem mariti, verum uxoris instar aliorum bo- 1 2 3 4 5

norum illatorum, propterea unâ cum his poſt maritum defunctum reſtitutioni obnoxii & ad mulierem ſuperſtitem devenientes *Carpz. d.*
6 *def.* 3. in tantum ut eorum, qui conſtante matrimonio conſumpti eſſent, æſtimatio debeatur ſuperſtiti uxori ex bonis mariti præ omnibus aliis creditoribus expreſſam anteriorem hyphothecam non habentibus
7 *Berlich. d. l. n.* 19. *& ſeq. Carpzov. d. conſtit.* 25. *def.* 4. ceu quos maritus jure Saxonico non potuit, niſi ubi renaſcuntur & fructus ſunt, percipere jure fructuum, ſed ſaltem ex capite eorum mobilitatis uxore defunctâ
8 *v. ſupr.* §. 4. *n.* 5. 6. 7. 8. hîc. Similiter ejusmodi proventus metallici quoad proprietatem non ſpectant ad patrem aliumve uſufructuarium, verùm duntaxat quoad uſumfructum, ceu qui, niſi ſint alicubi qui renaſcuntur, pro qualibus renaſcentibus à quibusdam habentur etiam decimæ de proventibus metallicis feudi domino jure regio debitæ *Berlich. d. l. n.* 14. 15. 16. 17. 18. *Carpz. d def.* 3. *n.* 9. haud ſunt in fructu, neque ſalvâ metallifodinarum ſubſtantiâ capi queunt, atque ideò peculiarem ſortem & ſubſtantiam rei mobilis in pecunia inde redacta, cujus uſuræ ad fructuarium ſpectent, conſtituunt, finito uſufructu ſalvi liberis reſtituendi *Berlich d. concluſ.* 35. *n.* 20. *verſ. ſed defuncto marito pecunia. n.* 21. *& ſeq. Carpzov. d. conſtit.* 25. *def.* 5. *Sand. deciſ. Friſic. lib.* 5. *tit.* 3. *def.* 2. *Struv. S. C. Ex.* 12. *theſ.* 15. ut propterea
9 etiam cautio uſufructuaria meritò præſtanda ſit, præterquam à patre, qui ſe excuſare poteſt *Berlich. d. concluſ.* 35. *n.* 23. *add.* §. 4. *n.* 4. *& ſeq. hic.*

§. XX.

1 UT ad ſcopum juris fodiendi redeamus, naturali æquitati convenit, quòd metalla, maximè in alienis fundis, perquiri debeant absque
2 læſione & damno alterius *l.* 13. §. 1. *ff. commun. præd.* unde fodiendi licentia deneganda eſt, ſi ſub ædificiis alienis forent metalla, nec tamen poſſent absque periculo ruinæ inquiri, ut neceſſariò cuniculi in altum defodiendi ſint, ex quo fundamenta ædificiorum labefactarentur *l.* 6. *C. de*
3 *metallar.* cum æquè, ac metalla perquiri, urbem ruinis ædificiorum non
4 deformari, publice interſit *v. part.* 1. *Claſſ.* 12. *Sect.* 2. §. 3. *n.* 2. utut aliàs videatur duntaxat eſſe prohibitum, terram fodere cum periculo alienarum ædium ad uſum privatum, veluti ad puteum faciendum vel
5 cellam *l.* 24. §. *fin. ff. de damn. infect.* Sanè jure metallico Palatino non quævis ædificia tali privilegio gaudent, verùm duntaxat ea quæ habitationem

tionem præstant. *v. Ordinat. metallic. Friderici, Electoris Palatini, de anno 1548. artic. 3. verſ.* Sondern mögen nach ihrem Gefallen / im Hauß/ Hof / und allen Gütern/ Ertz zu ſuchen einſchlagen / und iſt weiter nichts dann unter dem Tiſch / Bett und Feuerſtatt gefreyet. Ob eandem 6
damni non inferendi rationem haud fas eſt cuidam, niſi ſervitute conſtitutâ, in ſuo lapidem ita cædere aut metalla perquirere, ut fragmenta cadant in fundum vicini, quo nomine datur actio jus alteri non eſſe lapides ita cædendi *l. 8. §. 5. ff. ſi ſervit. vind.* atque ideò is, qui metalla 7
cæſurus eſt, tenetur à vicino fundo tantum ſpatium à ſuo ſervare, quantum fodina veri ſimiliter habitura ſit profunditatis, ut pro modo ejus, quod inde eximendum, ſpatium relinquatur *l. ult. ff. fin. reg.*

§. XXI.

QUia metallorum perquiſitio magnum apparatum opificum, legulo- 1
rum, foſſorum, &c. indeque non exiguos ſumptus requirit, quibus unius facultates vix queunt ſufficere *l. 13. §. 6. ff. de uſufr.* ideò, ne cum 2
damno Reipublicæ latentes theſauri maneant tecti, permiſſum eſt privatis, collegium & corpus metallifodinarum, nec non Syndicum ſeu actorem metallifodinarum conſtituere, aliisve Collegiorum & Corporum juribus frui, utut regulariter Collegia privatorum ſint prohibita *l. 1. pr. junct. §. 1. & ſeq. ff. quod cujusque univers.* Quam in rem multum 3
idoneè dixit Sixtinus *l. 2. de Regal. c. 16. n. 68.* Eam ſocietatem requirere fodinarum utilitatem & neceſſitatem, ac conſuetudinem firmare. *add. infr. Sect. 3. §. 3. & ſuprà §. 7. n. 4. hic.*

# SECTIO III.

## DE
## Jure Regali metallifodinarum.

§. I.

NOn fruſtraneus erit labor, ſi paulò prolixiùs oſtenderim, 1
quatenus ea, quæ Sect. præced. dicta ſunt, adhuc hodie obtineant vel mutata ſint. Quod itaque primò metallorum ac- 2
quiſitionem attinet, ea non eadem hodie eſt, quæ olim,


ut

ur metalla sint ejus cujus est fundus, aut cui fundi dominus eadem concessit, sicut in præcedenti Sectione edoctum, & porrò addi poterit l. 4.
3 ff. de reb. eorum qui sub tut. Verum quia metalla & mineralia, tanquam aliquod peculiare, inter pretiosa terræ, des Landes Schatz/ referenda videbantur *v. Gryphiand. de insul. c. XI. n. 32. & seq.* factum est, ut eadem posteà dominis fundorum non simpliciter fuerint relicta, sed certus canon metallicus eorum nomine cœperit solvi *l. 1. & seq. C. de metallar.*
4 „ *l. 15. de publican.* Ubi Cæsar insulæ Cretæ cotorias locat, additque in „ favorem conductorum hanc legem. Ne quis præter redemptorem, „ post idus Martias cotem ex insula Creta fodito, neve eximito, neve „ avellito. Et nunc subjicitur quæstio, si cujusdam navis onusta cotibus ante idus Martias ex portu Cretæ profecta, vento relata in portum „ erat, deinde iterum, post idus Martias profecta, an contra Cæsaris legem post idus Martias ex insula Creta cotes exiisse, an verò jam initio evectæ viderentur, quæ tempestate saltem in portum relatæ „ essent?

## §. II.

1 ETiamsi enim jam ante quædam commoditas Reipublicæ versaretur in lapidicinis, quæ à privatis institutæ essent, tamen æqua videbatur dispositio, quâ ex tanto thesauro & copioso fructu, Reipublicæ etiam directò & immediatè aliqua utilitas obveniret *Struv. Synt. feud. c. 6. aph.*
2 *26. n. 2.* ita ut privatis libera quidem in suis, vel *secundum §. 14. Sect. præced.* etiam in alienis fundis, sit fodiendi facultas, at Fisco solvendum aliquod vectigal seu decima, & territorii domino jus protimiseos constituendum in reliquo metallo excocto *l. 1. 2. 3. & 5. C. de metallar. Klock. de ærar. lib. 2. c. 27. n. 9. Struv. d. aph. 26. n. 5. Beier. ad Schnobel. disp. feud. 4. th. 2. verb. Quæ ante in fin. just. Hahn.* vom Erbmeyer Recht. *p. 1. c. 9. n. 16. 20. 21.* cujus decimæ quantitas, tam olim quam hodie, decima pars, plus minus pro locorum consuetudine, reputatur ejus rudis materiæ quæ effoditur, absque tamen ulla impensarum deductione, ceu quia in portione ejus generis metalli consistit, quod fossum est *c. 7. 22. & 26. X. de decim. Menoch. consil. 204. n. 21. Franchis decis. 114. n. 1. Amendol. ad Franchis decis. 103. n. 6. Carpzov. jurispr. Consist. lib. 1. def. 125. n. 15. def. 136. n. 1. & 2. Klock. tom. 4. consil. 1. n. 165. 262. 264.*

§. III.

§. III.

AD istud vectigal exigendum, & habendam inspectionem ne fiscus 1
eo defraudaretur, vel constituebatur procurator metallorum, *de quo l. 4. C. de metallar.* vel id jus vectigalis percipiendi pro certa pecunia 2
in singulos annos aliis vendebatur aut locabatur, qui inde quasi à fisco
quid conductum habentes *l. 1. §. 1. ff. de publican.* publicanorum nomine
& jure fruebantur *l. 12 §. fin. l. 13. pr. ff. de publican. l. 11. C. de vectigal. l. 17. ff. de V. S.* quas tamen posteriores leges, si de metallis in prædiis fis- 3
calibus alteri pro certo canone s. vectigali concessis quis malit intelligere,
non contradixerim, *propter l. 1. §. 1. & l. 15. ff. de public. ac l. 11. C. de vectigal.* ubi non nisi à salinarum conductoribus sal emere, neque aliis 4
quàm conductoribus vendere permissum est, sub pœna amissionis
salis & pretii conductoribus assignandi. Hoc saltem ipsa experientia
& praxis commonstrat, etiam jus decimarum metallicarum esse alienabile, & v. g. oppignorari posse, velut exemplo evincit Just. Hahn. vom Erbmeyer Recht *p. 1. c. 9.* n. 20.

§. IV.

ID, quod dixi, metallorum Regale jus olim ad solum in toto Im- 1
perio pertinuit Cæsarem *l. 15. ff. de publican. Klock. de ærar. lib. 2. c. 27. n. 3. 4. & seq.* quod vel insuper ex constit Henr. 6. apparet, quam ex Gol- 2
dasto refert Buxtorff. *ad. c. 9. aur. bull. thes. 89. lit. b.* his verbis: cum (inquit Imperator) omnis argentifodina ad jura pertineat Imperii & inter Regalia nostra sit computata, nulli venit in dubium, quin ea, quæ nuper in Episcopatu Mindensi dicitur inventa, ad nostram totaliter spectet distributionem, posteaque duas ejus tertias Episcopo donat, reservato sibi
reliquo. Id idem comprobat notabilis casus, quem idem Buxtorff. 3
ibid. lit. c. subjungit ex Dubravio, nimirum Albertum Imperatorem à Wenceslao, Rege Bohemiæ, decimas argenti, quod in Bohemia erueretur, petiisse, quia eodem jure Imperio obligata sit Bohemia, quo cæteræ Principum in Germania provinciæ, quæ à Cæsare jurisdictionem suam acciperent, ut meritò Cæsar vicissim ab illis decimas metalli exigeret: Bohemo autem sub antiquæ libertatis prætextu petitas decimas solvere detrectante, ad arma deventum fuisse, indeque forsitan occasionem præbitam illi legi, quam ex aurea bulla mox in medium sum prolaturus.

§. V.

1 POſteà Regi Romanorum, tanquam Cæſaris vicario, atque vacante Imperio ipſis ejusdem Vicariis, ceu qui omnia, quæ non ſunt ſpecialiter prohibita, faciunt atque ipſe Cæſar, nec non Regi Bohemiæ cæterisque Electoribus id Regale metallorum jus lege Imperii permiſſum eſt *v. Aur. Bull. tit. 1. §. præterea. tit. 2. 4. 5. 9. Buxtorff. d. loc. lit. d. Klock. de*
2 *ærar. lib. 2. c. 27. n. 5. 6. 7. ibique Peller. n. 1.* Tandem, inſtar aliorum Regalium, etiam ad reliquos Imperii Principes & Status per conceſſiones & inveſtituras, itemve per conſuetudinem & immemoriales præſcriptiones devenit *Buxtorff. d. loc. Klock. d. c. 27. n. 8. ibique Peller. n. 2. Knipſchild. de jurib ac privileg. Civitat. Imper. lib. 2. c. 16. n. 54. Arniſ. de jur. Majeſt. lib. 3. c. 5. n. 4. verſ. Comprehendit autem. Struv. S. feud. c. 6. aph. 26. n. 4 Beier.*
3 *ad Schnobel. diſp. feud. 4. th. 9. verb. Fodinæ metallicæ.* Indeque nihil quoq; dubii ſupereſſe videtur, quin Papa, quà ſecundum communiorem opinionem ſecularem poteſtatem & Regalia habet, eodem jure gaudeat *Roſenthal. de feud. c. 5. concluſ. 1. lit. f. Sixtin. de Regal. lib. 1. c. 4. n. 116.*
4 Multò minùs hoc nomine quæſtio movenda abſolutis in ſua poteſtate Regibus ac Reginis, ſive electione ſive ſucceſſione talibus, neque igitur iis qui talia abſoluta regna, ad quos Imperii Romani leges nil pertinent, jure vicariatus aut tutelæ adminiſtrant *arg. c. 26. §. præterea d. v. 5.*

§. VI.

1 UTut verò ſint, qui metalla ac mineralia duntaxat quoad jus capiendi decimas ad Regalia relata eſſe velint *v. Weſenb. conſil. 45. n. 24. & ſeq. Bruning. de var. Univerſit. ſpecieb. th. 26. lit. a. Arniſæ. citand. loc.* quo-
2 rum aliqui, ſibi ipſis contrarii, rationem ponunt in privatorum inſufficientibus tanto apparatui facultatibus; tamen verior eſt ſententia, quà ipſa metalla & mineralia, niſi alicubi velut in Hungaria, alia foret conſuetudo *Arniſæ. de jur. Majeſt. lib. 3. c. 5. n. 4. verſ. ideoque alii. & verſ. Atque hæc omnia.* ita ad Regalia referuntur, ut in ejus, penes quem hoc Regale reſidet, arbitrio conſiſtat, vel ſuis ſumptibus, in propriam utilitatem metallifodinas inſtituere, vel alii ſub onere decimarum aut alterius canonis permittere fructuum ex metallis perceptionem *II. feud. 56. it. Aur. bull. d. loc. Engelbrecht. diſquiſit. de jur. Imp. th. 128. lit. b. Carpzov. p. 2.*
3 *Conſt. 53. def. 1. n. 10. Struv. Synt. feud. c. 6. aph. 26. n. 3. & 4.* Nihil certè in contrarium movet, quod metalla habeantur fructus prædiorum naturales, jure Gentium ad ipſorum dominos ſpectantes: Nihil etiam impedit,

impedit, quòd prædia, quemadmodum suprà terram usque ad summum seu cœlum dominorum sunt, ita quoque infrà terram usque ad imum eorundem esse debeant *Buxtorff. d. th. 89. lit. e. Arnisæ. de jur. Majest. lib. 3. c. 5. n. 4.* cum id privatum dominium, de quo in Sect. præced. satis amplè actum, se vinci meritò patiatur à dominio, quod summo Magistratui in bonis subditorum potest competere ob publicam necessitatem vel utilitatem *v. Miscell. quæst.* 2. Porrò nihil obstat, quòd 4
magis communiter de jure feudali videatur esse receptum, ut fodinæ non quoad ipsam proprietatem, quæ prædiorum dominis sit permansura, sed tantummodò quoad canonem inde debitum sint de Regalibus, ita ut, si quidem fodinæ in propriis Principum locis invenirentur, ipsi decimam, quæ olim Imperiali fisco pendebatur, queant retinere: aut si in locis subditorum, ipsi quoque illam decimam nunc percipere *Buxtorff. d. loc. Knipschild. de jurib. ac privil. Civitat. Imper. lib. 2. c. 16. n. 53. 56. 57. Schüz. colleg. jur. feud. c. 6. pag. 88. vers. Argentaria.* Sit enim, hæc ita se posse habere ubi necessitas vel utilitas publica non amplius posceret, tamen jus ipsum Regale non tantoperè constringendum est, ut non pinguiora ferre debeat commoda, si necessitas publica exegerit aut ita fuerit præscriptum *v. Miscell. quæst 2.* Nihil igitur ponderis ha- 5
bet, nec responsione indiget argumentum, ea capitula, quæ habentur II. feud. 56. & Aur. Bull. tit. 9. non esse correctoria; item Regale metallorum, si quod esset, non inferre jus concedendi facultatem fodiendi, sed saltem ut investitus nanciscatur jus alios in fodiendo excludendi. Sanè 6
jus metallicum Palatinum satis expressè ad Regalia refert etiam concessionem earum fodinarum, quæ jam ante ab alio essent privato dominii jure possessæ, so wol Schurff und Neufäng / als alte Zechen / verlegene Gebäu / alte Schächt / Such- oder Erbstollen / auch Seiffenwerck. *v. Ordinat. metallic. Friderici, Electoris Palatini, de anno 1548. artic. 4.*

§. VII.

PEr hanc occasionem prolabor ad quæstionem utrum Regale metallorum jus respiciat prædia duntaxat subditorum, an verò etiam fundos fiscales, de quibus ideò posset subdubitari, quia metalla in iisdem existentia jam tum proprietatis jure ad fiscum videntur pro Reipublicæ utilitate pertinere, *Sect. præced. §. 2. n. 1.* ut opus haud sit singulari Regalium jure eadem fisco in præfatum finem attribuere, aut correctoriam legem in præcit. loc. ad fundos quoque fiscales extendere *Rosenthal. de feud. c. 5.*

con-

2 *concluſ.88.n.5.lit.e.* præſertim quia metallorum jus inter Regalia minora numeratur, quæ commodum aliquod fiſcale ſecum trahunt, & in quibus ideò Princeps ſ. dominus Regalium & Fiſcus eodem numero ac jure
3 cenſentur frui *Beſold. diſſert. de Regal. c. 9. §. 5.* Sed his nihil obſtantibus putaverim, etiam in fundis ad Rempublicam ſeu fiſcum ſpectantibus hodie Regale metallorum jus exerceri, atque metalla fiſcum inde percipere non proprietatis, ſed Regalium jure, eò quòd nova lex ſit ſimpliciter correctoria, ut nunc amplius nulla metalla jure proprietatis ſed ſuperioritatis percipiantur, & quia prætereà, ſi vel maximè adhuc hodie proprietatis aliqua ratio habenda foret ad effectum fodiendi, in ejusmodi cauſis mixtis attendendum ſit ad id quod eſt dignius, principalius, & potentius *v. Iaſon. in l. Imperium. 3. ff. de jurisdict. n. 3. Schrader. tr. feud. part. 10. Sect. 4. n. 117. & ſect. 4. n. 186. Sect. 11. n. 82. Sect. 18. n. 163. Barbos & Tabor.*
4 *loc. commun. lib. 4. c. 29. ax. 30. lib. 11. c. 5. ax. 5. lib. 14. c. 65. ax. 2.* Neque eſt, ut nihil intereſſe videatur, utrum Princeps metalla capiat jure proprietatis vel ſuperioritatis: Etenim ſicut id verum quidem eſt quoad acquiſitionem metallorum, ita maximè falſum è contrario foret quoad alias commoditates, veluti ad effectum inducendæ ſuperioritatis territorialis, quæ ex uſu iſtius Regalis juris, ſive is conſiſtat in perceptione ipſorum metallorum ſive decimarum aut alterius Canonis, ſatis validè arguitur *v. Klock. tom. 2. conſil. 20. n. 8.*

§. VIII.

1 INtelligendum id regale metallifodinarum jus de omnibus omninò metallis, nullâ eorum ſpecie exceptâ *Brunnig. de var. univerſitat. ſpecieb. th. 26. lit. a. pr. Arniſ. de jur. Majeſt. lib. 3. c. 5. n. 4. verſ. Comprehendit au-*
2 *tem.* Quamvis enim quidam eam foveant ſententiam, quaſi duntaxat illa metalla ex quibus fit moneta, ſint Regalibus ideò accenſenda, quòd jus cudendæ monetæ eſſet de Regalibus, atque ſic tantummodò auri & argentifodinæ; reliquis metallis ignobilioribus, veluti cupro, ſtanno, ferro et ſimilibus excluſis & fundorum dominis relictis *v. Weſenbec. conſil. 45. n. 24. conſil 60. n. 30. & 31. conſil. 198. n. 20. conſil. 292. n. 13. 15. 16. & ſeq.*
3 *Hahn.* vom Erbmeyer Recht. *p. 2. c. 28. n. 71.* tamen hæc diſtinctio nullâ firma ratione eſt ſuffulta: Siquidem argentariæ non ſtatim ante vel poſt monetam referuntur inter Regalia tanquam correlativa, quorum unum alterum præſupponat, aut unum ad alterum habeat aliquem reſpectum; Sed utrumque id per ſe & principaliter, tanquam quodlibet

eorum

eorum sit separata quædam Regalium species, Regalibus accensetur, multis aliis speciebus interjectis, quæ cum neutro eorum ullam aliam habeant affinitatem, nisi quòd omnes sint species alicujus generis, scilicet Regalium *v. II. feud.* 56 Neque aliud suadet vox *argentariæ*, ceu 4
per quam, specie potissimâ pro genere positâ, frequentiori calculo intelliguntur metallifodinæ *Bruning. d. loc. Arnisæ. de jur. Majest. lib. 3. c. 5. n. 4. Vultej. de feud. lib. 1. c. 5. n. 7.* §. 16. *Struv. Synt. feud. c. 6. aph. 26. n. 3.* Unde etiam aluminis & victrioli fodinæ Regalibus rectè annumerantur 5
*v. Mynsing. decad. 4 Resp. 39 n. 8. & 10. item vs salinas ibid. n. 8. add Gœden. consil. 0 de salinis Besold. thes. pract. voc* Saltzpfann. *Carpzov. p. 2. Const. 53. def. 2. Struv. d. aph. 26. n 3 & 7. it. Synt. Civ. Exerc. 25. th. ult.* pretiosæ lapidicinæ, veluti marmorum, gemmarum, quæ metalli nomine comprehenduntur *Mynsf. d. respons. 39. n. 9. add. Engelbrecht. disquisit de jurisdict. imp. th.* 128. *lit. a. Struv. d. aph. 26. n. 6.* imò quoque aliæ quævis vulgares lapidicinæ & calcifodinæ *v. allegat. à Wesenb. d. consil.* 292. *n.* 8. quas itidem ad metalla & lapides terræ pretiosos referendas esse, vel illa metaphora argumento est, quâ utitur Hiob *c.* 28. *v.* 3.

## §. IX.

Limitationem prædicta regula patitur in iis locis, ubi ex speciali privilegio vel consuetudine metalla ignobiliora Regalibus non connumerantur: veluti in Bohemia singulari Regalis privilegii jure Regni Statibus in suis fundis relicta sunt metalla ac mineralia stanni, ferri, cupri, plumbi, argenti vivi, aluminis, victrioli, sulphuris *v. Transact. inter Regem & Status initam in annis 1534.* §. 2. & 1574. *vers.* Was aber ausserhalb der Gölder und Silber. nisi forsitan hoc exemplum ad limitationem regulæ nil pertineat, cum in hâc ipsâ Regis concessione adhuc se exerat suum Regale jus & superioritas. Ita quoque commemorant aliqui inveteratam quandam Saxoniæ consuetudinem, quâ Electori, aliisve Saxoniæ Ducibus, si quendam de feudo in suis ditionibus cum mero & mixto Imperio investierint, atque in fundo feudali repertæ essent fodinæ, permanent Regalium jure ea metalla, aut saltem decima, vel quidvis aliud, quod eo nomine de iis venit præstandum, in quibus nobilior materia, aurum vel argentum, vincit ignobiliorem: sed illa vasallo absque ulla decimarum vel alterius canonis præstatione relinquuntur, quorum materia ignobilior, æs, stannum, plumbum, &c. copiâ aut valore superat aurum & argentum *v. Klock. de ærar. lib. 2. c. 27. n. 6.* At sicut pro-

bari non poſſe eam conſuetudinem, neque in pronunciando obſervatam, aut facilè admittendam eſſe Carpzovius ait *ad part. 2. Conſtit. 53. def. 2. n. 8. & 9.* ita eandem ſi quæ fuiſſet, neglectam, & fodinas in univerſum Principibus aſſertas eſſe teſtatur Beier. *ad Schnobel. diſp. feud. 4. theſ. 9. verb.*
4 *Salinæ.* Cum tamen in iisdem Saxoniæ provinciis, aliisque locis Germaniæ, lapidicinas vulgares, calcifodinas, itemve alicubi fodinas minarias, nitrarias, ſulphurarias, & aliorum viliorum metallorum, nec non terræ ex quâ lateres compinguntur, Ziegel Erde / itemve ejus terræ bituminoſæ ſeu famelicoſæ de qua actum, *part 1. Claſſ. 13. §. 5. n. 5.* non tantoperè curent Principes, ſed easdem, etiam absque decimis ad dominos agrorum dimanare permittant, ut ſic illæ de conſuetudine certorum locorum ad dominos ſoli absque ſuperioris conceſſione pertineant, nec ideò ſimpliciter & univerſaliter inter Regalia habenda ſint, ideò cum aliis in eo ſum unanimis, eſſe ratione earundem ſpectandam cujusque provinciæ vel loci conſuetudinem *v. Carpzov. d. def. 2. n. 10. & ibid. def. 3. Myler. Gamolog. perſon. illuſtr. c. XI. §. 4. verſ. Hinc cum palus bituminoſa.*
5 *Struv. Synt. feud. c. 6. aph. 26. n. 7.* Sanè in Haſſia etiam lapides illos ſciſſiles, quos Germani Schifferſtein vocant, ſibi vindicant Principes ejus terræ, qui tamen ſub onere decimarum quoslibet ad fodiendum admittunt, inſuper foſſoribus libertatis ab oneribus perſonalibus gratiam facientes, & ligna ad fulciendam & muniendam fodinam, ne corruat, è ſylvis ſuis gratioſè concedentes, ſolvendis duntaxat à foſſoribus Saltuario ſportulis, Stammgeld / à quibus debebant potius æquè eſſe immunes, ſicut ab ipſius lignorum pretii ſolutione.

§. X.

1 QUod in ſpecie ſalinas attinet, eæ tanti pretii Regale eſſe videntur, ut Rex Bohemiæ, quando Statibus Regni ignobiliora mineralia ac metalla Stanni, cupri, plumbi, ferri, aluminis, victrioli, & ſulphuris ſpeciali privilegio reliquit *§. præced. n. 1.* easdem nihilominus inter Regalia ſibi expreſsè reſervaverit *v. Tranſact. Pragenſ. inter Regem & Status Bohemiæ de anno* 1574. *verſ.* Was aber die Gerechtigkeit der Saltzberg-
2 werck. decimâ duntaxat fructuum ſeu proventuum parte ex gratia Regali conceſsâ domino fundi, in quo ſalinæ exiſterent *ibid verſ.* Doch haben
3 wir uns auß ſonderen Gnaden. & earundem inventori promerito aliquo præmio promiſſo & aſſignato *ibid. verſ.* Wir wollen auch gnädig-
4 lich bedacht ſeyn. Plura de ſalinis tradit Rocca *diſput. jur. ſelect. vol. 1. C. 69.*

§. XI.

§. XI.

REgale metallorum jus quandoq; etiam aliis acquiritur, quàm iis, qui 1 illic locorum, ubi metalla vel mineralia sunt, ex superioritate territoriali possident Regalia, idque accidit vel jure concessionis, vel consuetudinis aut præscriptionis. Et ex concessione iterum vel generali vel speciali. Generali, veluti si cui per investituram Regalia in genere essent 2 concessa, quâ generali concessione, nisi quæ specialiter in privilegium coronæ Principis reservata, aut aliàs maximè præjudicialia forent *Franchis decis. 275. n. 7. Wesenb. consil. 198. n. 31. cons. 109. n. 64. 65.* censentur translata omnia & singula, quæ concedens habuit & Regalia dicuntur. *Wesenb. d. cons. 109. n. 57. & seq. Klock. tom. 1. consil. 29. n. 225. 226. 227. 228. 229.* atque sic etiam jus metallifodinarum *II. feud. 56. Wesenb consil. 346. & d. consil. 109. n. 43. & seq.* quod verò haud compre- 3 hensum est, si quis de mero & mixto Imperio, aut de omnibus utilitatibus feudi foret investitus, ceu sub quibus non comprehenduntur Regalia, nisi nominatim expressa, aut nisi consuetudine locorum & immemoriali præscriptione aliud inductum, veluti in Saxonia sub eâ tum meri mixtique Imperii, quum omnium feudi utilitatum concessione transit etiam Regale fodinarum jus exceptis nobiliorum metallorum, auri & argenti, fodinis *Wesenb. consil 60. n. 1. 30. & seq. consil. 198. n 17. 28. 52. 69. consil. 109. n. 56. consil. 292. n. 1. & seq. Sixtin. de Regal lib. 2. c. 16. n. 82. 83. Rosenthal. de feud. c. 5. conclus. 91. n. 3. 4. 5. & 6. Carpzov. part. 2. Constit. 53. def. 1. n. 9. & seq. ad fin. def. 2. n. ult. & def. 3. Richter. vol. 2. consil. 283. add. §. 9. hic n. 4.* Specialis concessio tunc adesse vi- 4 detur, quando speciatim jus metallifodinarum in tali Regali qualitate quoquo titulo fuerit concessum.

§. XII.

COnsuetudine & præscriptione regale metallifodinarum jus acquiri- 1 tur, si cui ex consuetudine aut præscriptione vel omnia in genere Regalia essent quæsita, vel in specie Regale metallorum. Requiritur 2 autem ad eam præscriptionem tempus immemoriale neque ista minori tempore perficitur, nisi non sit quæstio de Regalibus per præscriptionem acquirentis ab illo, penes quem eadem jure superioritatis consistunt, sed de Regalibus formatis, seu per præscriptionem consequentis ab eo, ad quem à summo Principe jam ante essent devoluta *Klock. tom. 1. Consil 22. n. 96. 97. cons. 28. n. 253. 254. add. Wesenb. d. cons. 60. n. 4. & seq. it. n. 16. 30.*

§. XIII.

1 QUando Regalium dominus ſuum regale mettallorum jus nulli alii conceſſit, neque id aliis conſuetudine vel præſcriptione quæſitum eſt, in ipſius libero arbitrio conſiſtere jam ante dixi, utrum ſuis ſumptibus in ſuam unicè utilitatem velit metalli-fodinas inſtituere, vel alii ſub onere decimarum aut alterius canonis, fructuum ex metallis per-
2 ceptionem permittere *v. §. 6. hic, n. 2.* Certè hodie in plerisque Germaniæ provinciis conſueverunt Principes, qui ipſi propriis impenſis metalla non ſunt perquiſituri, publicè facere unicuique, qui velit, ſub certis conditionibus fodiendi licentiam, quarum conditionum præcipuæ eſſe ſolent certi metallici canonis ſeu decimarum præſtatio, atque jus protimiſeos in reliquo metallo excocto *v. ſupr. §. 2. n. 2. & 3. hic. add. juſt.*
3 *Hahn.* vom Erbmeyer Recht *p. 1. c. 9 n. 16. p. 2. c. 28. n. 68. & ſeq.* Ita in Bohemia ex conceſſione Regis cuilibet permiſſum eſt, etiam in alterius fundo auri argentive metalla inquirere, Rege & domino fundi decimas metallorum participantibus, at ſoli Regi reſervato jure protimiſeos pro certo convento pretio in reliquo auro & argento excocto
4 *v. Tranſact. Pragens. inter Regem & Status Bohemiæ de anno 1534. §. 2. 3.* quod conventum pretium poſteà aliâ tranſactione Pragenſi de anno 1574. adauctum eſt, ne pretii exiguitas fodinarum inventores et conductores cum damno publico territaret, neque etiam Rex videretur magis commercandi causâ quam ad publicam utilitatem & neceſſitatem, veluti ad cudendam monetam, tormenta conficienda &c. jus illud protimiſeos
5 exercere *v. Beſold. theſ. pract. voc.* Bergwerck. His gemina ſtatuit Ludovicus VI. Haſſiæ Landgravius per edictum in anno 1663. promulgatum, cujus integrum tenorem huc transſcribere non piguit, eò quòd in multis tractationem meam magis illuſtret, & quaſi nervoſiſſimum ſit compendium prolixioris juris metallici tum Haſſiaci quum Bohemici & Palatini: Habet autem id Edictum ita:

VOn Gottes Gnaden / wir Ludwig / Land Graff zu Heſſen / Fürſt zu Herßfeld / Graff zu Catzenelenbogen / Dietz / Zigenhain / Nidda / Schaumburg / Yſenburg und Büdingen ꝛc. fügen männiglichen / weß Standes oder Würden die ſeyen / nechſt gewöhnlichen Entbieten / hiermit offentlichen zu wiſſen; Alß durch reichen Segen und Verleihungen des Allmächtigen / in unſerm Fürſtenthumb /

thumb/ Landen und Gebieten an unterschiedlichen Orten / etliche neue und alte Bergwercke / auff Gold / Silber / Kupffer / Bley / Quecksilber / Zinnober / und andere Metallen und Mineralien / sich ereigen und befinden / Welche alte Bergwercke zwar bey dem langwürigen Verderblichen Kriegswesen in ziemlichen abgang gerathen / nunmehr aber nach erlangtem Frieden / beneben den Neuen wieder zuerbauen stehen. Damit dan solcher Segen Gottes nicht verborgen bleiben / sondern zu beför erung des gemeinen / auch unsers und unserer Fürstenthum und Landen / so dann der jenigen / welche die Bergwercke erheben und bauen Nutzen und Erspriesslichkeit / durch gehörige ordentliche Mittel umb so viel mehr erreicht und gewonnen werden möchte. Daß wir demnach allen und jeden unsern angehörigen Verwanden und Unterthanen / auch Außwärtigen und männiglichen erlaubt und zugelassen haben / in unserm Fürstenthumb und Landen / so weit sich unsere hohe und Lands Fürstliche Obrigkeit / Gerichte und Gebiete erstrecken / keinen Ort außgenommen / nach Bergwercks Klüfften / Gängen und Plätzen zu schürffen / und dieselbe zu eröffnen / auch nach Waschwerck zu suchen / dergestalt daß / was ein jeder also erschürfft / eröffnet und findet der- oder dieselbige solches bey unserm Berg-Meister müthen / und von unß das Gemüthete der Gebühr lehnen und empfangen / auch wegen Erschürffung neuer Gänge / von Unß eine Verehrung zugewarten haben sollen

Auff daß aber auch die jenige / so unsere Bergwercke zu noch mehrerem Auffnehmen erhaben und befördert / auch die / so Bergwercke zubauen und auffzubringen geneigt / in demselben ihrem Vorhaben ergetzet und erleichtert werden mögen: So geben und verleihen wir denselben nicht allein ins gemein alle Befreyungen / wie das Bergwercks Recht und Gewohnheit ist / und ein jedes frey Bergwerck haben soll / sondern wir wollen sie auch nachfolgender Gestalt in specie ferner befreyen / providiren und bedencken / nemblich;

Daß von unsern Ober-Forstmeistern und Förstern ihnen nothwendig Holtz zu Zimmer- und Erbauung der Schachte / Stollen und Strecken / Forst frey / das übrige Holtz aber / was sie dessen zu Poch- und Hütten wercken (wofern wir dieselbe nicht selbst bauen lassen werden) Rest- Treib- und Kohlholtz / auch häußlichen und dergleichen Nothwendigkeiten / bedörffen werden / anfänglich auff etliche Jahr

Forſtfrey/ hernach aber gegen gebührlichen Forſt/ alles an Ort und Enden/ da wir es verordnen/ und den Bergwercken und Hütten gelegen/ jederzeit angewieſen und gelaſſen werden ſoll.

Alſo ſollen ſie auch zu ihrer häußlichen Notturfft ihr Geträncke (wofern ſie ſolches nicht außſchencken oder verparthieren) von Accis oder Ungeld frey / machen und haben/ auch ihnen alle andere zu ihrem Leibsunterhalt und täglichen Gebrauch gehörige victualia und Nothdurfft von allem Zoll und Ungeld frey gelaſſen/ und umb billiche Zahlung ſicher zugetragen und zugeführt werden.

Alle/ die ſich auff dieſe Bergwercke häußlich niederlaſſen / und die bauen werden / ſollen umb keinerley Schuld willen / die daſelbſt nicht gemacht worden/ in denen erſten Vier Jahren beklagt und arreſtirt/ oder ſonſt executirt werden.

Würde Gott der Allmächtige ſeinen milden Segen verleihen/ daß die angebauete Bergwercke fündig gemacht und Ertze gewonnen würden/ wollen Wir den Zehenden eine Zeitlang/ und zwar zum wenigſten Drey/ auch wohl Vier/ oder mehr Jahr/ nach Befindung und Gelegenheit des Bergwercks / gnädigſt nachlaſſen / aber nach Außgang ſolcher Zeit ſollen ſie uns / von jedem gar geſchmeltzten Metall / Kauffmans-Gut/ als von Silber die zehende Marck / und von dem Kupffer / Bley / und allen Metallen und Mineralien / den Zehenden / unſern hierzu beſtelten Zehendern/ die wir hierzu verordnen werden / reichen und geben / ſolang die Bergwerck ganghafftig ſeynd / dargegen wollen wir/ wegen des Zehenden Pfennigs / Hüttenſteuer oder Zinſe Entrichtung/ dem Herkommen und aller Billigkeit nach / beyzutragen nicht unterlaſſen. Was aber auſſer Metallen und Mineralien / andere foſſilia, als Jaſpis, Marmor/ Alabaſter / und dergleichen betrifft / wollen wir von denſelben entweder den Zehenden erheben / oder nach Befindung/ mit denen Gewercken umb einen billigen Canonem handeln laſſen.

Wir behalten uns auch vor / daß/ ſo offt eine oder andere Zeche gemüthet und auffgenommen werden wolte/ gleich wie bey andern Bergwercken bräuchlich / unter denen Hundert und Dreyſig Kuxen zur Außbeute / zwey Kuxen Kirchen / Schulen und Armen zu gut kommen/ und unter denen Hundert Zwantzig Acht Kuxen zur Zubuſſe/ Uns / als dem Grund-Herrn / vor die denen Gewercken zu den Gruben-Gebäuen abfolgende freye Holtzung / vier Erb-Kuxen / von der

Gewer-

Gewercken Zubusse/frey gebaut werden sollen/waß wir aber über diese bemelte Erb Kuxen mitbauen werden/ davon wollen wir/gleich andern Gewercken/die Zubusse Quartals weiß aus unsern Zehenden entrichten und berechnen lassen/gestalt Wir Uns dann expresse auch hiermit reserviren/ daß/so offt Gewercken zu Auffnehmung ein oder andern Zeche sich angeben möchten/ solches Uns jedesmals notificirt/ Uns auch frey stehen solle/über die vorangeregte Erb-Kuxen gleich den Gewercken/ so viel andere mehr Kuxen/gegen unser Antheil Zubusse/ mit zubauen/als Uns beliebt.

Was durch Gottes Gnad an allerhand Ertz/es sey Gold / Silber/ Kupffer/Bley/Cinnober/oder wie die Mineralia sonsten Namen haben mögen/gefordert und gewonnen werden wird / darüber behalten Wir uns den Vorkauff dergestalt vor/ daß den Gewercken dieselbe jedesmal bey dem Quartal-Schluß ( wie auff denen Meißnischen und Hartzischen Bergwercken) baar auß Unsern Zehenden und Fürstlichen Rent-Cammer bezahlt werden sollen.

Dafern Wir auch denen auffnehmenden Zechen durch die Stollen Wetter einbringen/und durch einige Erb-Stollen die Wasser erschroden würden/behalten Wir Uns/ auff solchen Fall/ billich die Stollen-Gerechtigkeit bevor.

Was auch Wir oder Unsere Vorfahren bereits an Eisen-Gruben/ Schachten/Stollen/Kunst-Gräben und dergleichen erbauet/ solches alles verbleibt Uns billich allein/und soll/ohne unsere special concession, derselben sich niemand anzumassen haben.

Da auch sich Bergleute in Unserm Fürstenthum und Landen in wesentliche Häußliche Wohnungen niederlassen und begeben würden/an Ort und Enden/da die Bergwercke am besten wären/ wollen Wir ihnen die jenige Erb-und Bergliche Gerichte und Gerechtigkeiten/ wie auff andern freyen Bergstätten gebräuchlich und gewöhnlich ist/ auß Gnaden zustellen/deren/ auff unsere fernere Anordnung und Bestättigung/haben zu gebrauchen.

Wir geben auch hiermit allen und jeden/ die sich auff unsere Bergwercke häußlich oder sonsten niederlassen werden/ einen freyen Zu-und Abzug/mit allen ihren Gütern/nun und zu ewigen Zeiten/versprechen ihnen auch ehrlichen Abschied/nach ihrem Wolverhalten.

Dessen zu Urkund haben wir dieses Patent eigenhändig unterschrieben/

ben/und mit Unſerm Fürſtlichen Inſigel bedrucken laſſen. Geben in Unſerer Reſidentz-Stadt Darmſtadt den 9. Tag Octobr. Anno 1663.

Ludwig/ rc. (L.S.)

7 His gemina paucis abhinc annis publicavit, ſubinde etiam ex antiquiori Philippi Magnanimi edicto quædam decerpendo, Sereniſſimus Erneſtus Ludovicus, Haſſiæ Landgravius, cujus pia hâc in re vota juvet Deus!

§. XIV.

1 QUemadmodum Regalium Dominus prædictis conceſſionibus conſtituit quidem aliquod jus in re & utile dominium, etiam ad alios quocunque titulo transmiſſibile, ſed ſaltem circa fructus & emolumenta *Klock. tom. 1. conſil. 22. n. 77.* non ipſum jus Regale, ceu qualium jurium Regalium privati haud ſunt capaces *Klock. tom. 1. conſ. 21. n. 19. 20.*
2 *add. Weſenb. conſil. 60. Knich. de jur. territor. c. 1. n. 121. 123.* ita is idem, vi iſtius regalis juris non conceſſi, adhuc tam perſonas, quàm res metallicas certis legibus & juribus perinde comprehendit, iisque jus dicit, ac ſi ipſe ſuis ſumptibus metalla perquireret *arg. l. 1. C. de metall. Seckendorf.* Teutſch-Fürſten-Staat *p. 3. c. 3. Regal. 1. §. 3. verſ.* dahero gebrauchen ſich/ &c. ibi. richten gewiſſe Bergordnung auff / beſtellen alle Berg-Aembter / und ertheilen durch dieſelbe das Recht in ſtrittigen Berg-
3 Sachen / &c. *Klock. de ærar. lib. 2. c. 34. n. 15. verſ. Quin. imò, &c.* Operæ igitur pretium erit de hujusmodi conceſſionibus paulò prolixius dicere, ceu in quam materiam hodie ferè omnis metallici juris doctrina incurrit, certè hîc æquè, atque ſi Princeps propriis ſumptibus metalla eximi curat, occupata circa metallarios, judicium metallicum & ſimilia, ut facilè futurum ſit, ſi de uno modo ſatis fuerit edoctum, etiam de altero poſſe judicari.

SECTIO

# SECTIO IV.

*DE*

## Concessionibus metallifodinarum per locationem perpetuam.

### §. I.

Concessiones metallifodinarum à Regalium dominis fiunt 1
quandoque generaliter, ut unicuique volenti libera sit facultas metalla absque læsione tertii perquirere, & tunc jure Palatino & Hassiaco is, qui primus venam repertam aperit, gaudet jure primi inventoris, ut habeat principalem fodinam die Fund-Grube h. e. ut ipsi ea fodina sit præ aliis locanda, cùm aliàs in locationibus præferendus esse videatur, qui primò se ad conducendum obtulit *v Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 8 *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno* 1616 *part.* 2. *artic.* 1. *add. infr.* §. 4. *hic.* Similiter in Bohemia con- 2
stat unicuique libertas in agris alteri nondum locatis facere fodinas, modò si plures sint diversorum fossorum fodinæ, distent ab invicem certo spatio, ne una alteri sit impedimento: Qui verò tunc fodinam noviter 3
aperuit, eo ipso ejusdem irrevocabile dominium, quoad benè usus fuerit & fodinam conservaverit, acquirit *v.* Böhmisch Bergwerck *lib.* 2. *c.* 1. *vers* die erste Weise *& vers.* und das Recht wollen wir.

### §. II.

Aliquando concessiones metallifodinarum à Regalium dominis fi- 1
unt taliter, ut is, qui metalla in certo loco persiquiturus est, eam licentiam needum fodinam inventam, pro certa proventuum parte specialiter impetret à domino Regalium per contractum perpetuæ locationis conductionis aut similem, in quali contractu domino Regalium alicubi quædam partes in ipsa fodina plenè, etiam quoad utile dominium, solent reservari. Hujusmodi locationem, tanquam publicè utilem luben- 2
tissimus in Bohemia concedit Regalium dominus, qui pro certâ determinata proventuum parte, minimisque saltem sportulis, magis locandi necessitatem imposuit, quam potestatem reliquit Officiali metallico, dem Urbürer / in tantum ut etiam

eo abſente, ejusdem uxori, liberis, aliisve in officio ſubſtitutis, ea neceſſitas incumbat, aut ſi nec horum quidam præſtò ſint, conductor ſuam voluntatem coram aliis honeſtis perſonis queat declarare, quæ declaratio habitura ſit effectum, ut ipſe ſtatim nanciſcatur jus fodinæ quæſitum, & locationis conductionis poſteà perficiendæ tempus quâdam fictione retrotrahatur ad tempus declaratæ voluntatis *v.* Böhmiſch Berg-Recht. *lib. 2. c. 1. verſ.* zum andern erlanget einer ſein Recht. *verſ.* würde der jenige. *verſ.* da aber berührter Perſonen. Ferè ſimilis obligatio in Haſſia
3 tenet Magiſtrum montium, den Bergmeiſter / ut nullo tempore, nullique petenti locationem denegare fas ſit, ſed ut eam primo petitori pro minimâ quâdam ſportulâ, lubens concedat, mutuumque de câdem inſtrumentum, quid, in quo monte, quibus conditionibus, quo die, quâque horâ locatum ſit, perfici, ac ſingulis ſeptimanis in præſentia juratorum, der Geſchwornen / omnes contractus & locationes, ſicut & collectas, contributiones, dilationes, remiſſiones, cum omnibus ſuis circumſtantiis in ſingulari libro per ſcriptorem diſtinctim annotari & conſignari curet, nil prorſus valituris omnibus iis absque tali conſignatione negotiis, cujus verò conſignationis, aut eam duntaxat inſpiciendi copia, à ſcriptoribus haud facienda eſt partibus litigantibus absq; præſcitu & conſenſu Montium Magiſtri *v. Ordinat. metallic. Haſſiac. de anno* 1616. *part. 1. artic. 2. part. 2. art. 2. 5. & 6.* In quibus ferè omnibus Con-
4 ſtitutio Haſſiaca æmula eſt juris metallici Palatini de anno 1548. *artic. 4. & ſeq. Item. artic.* 19. 20. 29. 30. 55. 64. 65. 127. *& ſeq.* quo jure inſuper
5 jubetur montium Magiſter, ut in inſtrumento locationis, quò magis evitentur confuſiones & rixæ, exprimat qualitatem fodinæ locatæ, obs neu Schurff / oder alt Pingen / Schächt / Süch- oder Erbſtollen / alt oder neu verlegene Zechen und Gebäu oder Maſſen: item ut unâ vi-
6 ce unoque locationis inſtrumento non plures concedat fodinas, dann nebenſt der Fundgruben etwan die zwey nechſte Maſſen; oder auch zu einem Süch.

## §. III.

1 CAvebit tamen locator, ne ad narrata conductoris ſæpè obreptitia, locationem decernat, verùm curet per peritos juratosque nuncios anteà explorari, an talis nova metalli vena, quam conducturus renunciaverat, in eo loco reperiatur Böhmiſch Berg-Recht. *d. c. 1. verſ.* Unſer Urbürer oder Verleyher. quorum miſſorum relationem conſcribi
2 in

in locationum libro faciat per Scriptorem fodinarum *v. Ordinat. metall. Palatin. de anno 1548. artic. 64.*

§. IV.

PRimus inventor & conductor in Bohemia hanc obtinet prærogati- 1
vam, ut per mensurationem posteà faciendam consequatur duas partes, Zwenlehn / Böhm. Berg-Recht. *d. c. 1. vers.* ein jeglicher Neu-fänger. cùm posteriores conductores, ejusque juris facti condomini, 2
mit Gewerckschafften / duntaxat unam partem nanciscantur *ibid. vers.* Alle die so nach dem ersten. Porrò nulli alii est liberum, se invito in 3
iisdem partibus metalla perquirere, nisi forsitan novas venas vellet aperire, qui tunc juramento promittere opus habet, se nil facturum ad invidiam primi inventoris, sed destiturum illicò, ac novæ venæ præter illas, quæ à primo conductore repertæ sunt. non invenirentur *ibid. vers.*
Und daß durch diese Gnade: Unde etiam cedere rursus primo condu- 4
ctori per sententiam montium Magistri ac juratorum, appellatione haud suspensam vel sublatam obstringitur, si ipsius venæ legitimo à se invicem spatio in superficie detectæ, postmodùm in profundo venam principalem intersecuerint aut disjunxerint, vel per circulum quadrangularem attigerint *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno* 1616. *p. 2. artic. 23.*
quo tamen casu, si utraque vena, etiam infra quadrangulum, tam arctè 5
in profunditate cohæreret, ut propter ejus inseparabilem unitatem nil infrà consecuturus sit qui cedere jussus est, sive is pro ratione circumstantiarum foret principalis sive alius posterior conductor, hanc æquitatem servat jus metallicum Palatinum ut communionem fodinarum
inducat *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno.* 1548. *artic.* 17. *&* 24. Sicut 6
& eo casu, quando posteriorum conductorum vena, debitâ constans bonitate, intersecaret venam principalem cui adhuc ea fertilitas deficeret *d. Ordinat. Pal. artic.* 25. *&* 26. ubi etiam docetur Wann eine Zech oder Maß fündig oder Maßwürdig geachtet wird.

§. V.

ALiquando plures primi inventores, fodinas dividentes aut vicinas 1
invicem habentes, inter se, ut licitè possunt, conveniunt, si contingeret alterius fodinam prius mensurari, atque sic cum pleno effectu competere jure Bohemico, ut tunc reliqui, qui sub monte illo mensurato habent fodinas, nihilominus easdem pro certa pensione aut pro-
ventuum parte retineant, vel ut omnes sibi invicem adjacentes se uni fo- 2



dinæ

dinæ, cujus mensuratio præcipuè speratur, mancipent eâ conditione, ut sive mensuratio in illa principali sive alia eidem subjecta fodina contigerit, idem juris sit sine præjudicio des Urbür-oder Cammerguts *v.* Böhmisch Berg-Recht. *lib. 2. c. 1. vers.* und nach dem im Gebrauch *vers.* zum andern daß sich viel.

## §. VI.

1 Potest itidem primus inventor & conductor plures alios in legem conductionis recipere, qui pro suis partibus iisdem juribus conductioonis fruantur, sed curabit, ut omnium nomina & partes consignentur, eamque consignationem dolosè omittens obligatur ad præstandum
2 interesse, sicut etiam, si plures partes cuidam vendidisset, quam ipse habuit, quo casu, præsertim ubi præstare interesse & emptorem indemnisare non posset, insuper ejus fraudis meritam luit poenam Böhm. Berg-Recht *lib. 2. c. 1. vers.* Es sollen auch alle und jede. *& vers.* Nach dem
3 auch die Neufänger. In quo ipso jus Bohemicum plenius esse videtur jure civili communi, quod in casibus, si quid in mensura, quantitate, vel numero à venditore expresso deficeret, id tantummodò vult supplendum, aut tantum de pretio detrahendum, quantum valeret id quod deficit *Struv. Synt. Civ. Ex. 23. thes. 13.*

## §. VII.

1 Quò magis locatio fodinarum primo inventori facta sortiatur effectum, jure Hassiaco necessum est, ut intra quatuordecim post locationem dies venam metallicam demonstret seu ædificationem fodinæ incipiat, petatque confirmationem locationis conductionis: quam etiam Magister montium, post factam explorationem fodinæ bonitatis, si contractus stare possit, intra prædictum temporis spatium absque ullâ protractione, nisi ex justis causis impedimentū accessisset & unâ vel alterâ
2 vice terminus prorogatus esset, impertire tenetur, velut eo quoque casu, quando conductor in demonstratione venæ fuisset tempestatum aut aquarum vi impeditus, locatio confirmanda, & dilatio pro venæ demonstratio-
3 ne concedenda est, fodinæ ædificatione interim continuandâ. Hæc tamen dilatio ultra binas vel ternas vices haud debet extendi, ac summo quoque jure, publicæque utilitatis ratione revocari, si intereà alii fodinam con-
4 ducere & absque dilatione ædificare forent parati: Nulla autem omninò indulgenda iis, quorum negligentiâ putei ac cuniculi fodinarum intereunt aut collabuntur, neq; etiam iis, quorum in ea functione seniorum partes

tes sunt, ut junioribus præsint, quo magis juniores ab illâ negligentiâ deterreantur. Et quidem tantoperè in Hassia necessaria est ea locationis 5
confirmatio, ut eâ non secutâ nullam locatio habeat efficaciam sed fodina recidat ad dominum seu locatorem, nihil prorsus juvante contra posteriores conductores allegatione juris prioritatis *v. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 2. artic. 2. & 13.* in quibus ferè cunctis jus Has- 6
siacum coincidit cum jure metallico Palatino, quo etiam certa sportula montium Magistro constituitur, quam pro confirmationis labore recipit *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. XI. 19. & 29.*

## §. VIII.

HAud multum dissimili modo jure Bohemico primo inventori o- 1
mnibusque aliis, qui in legem conductionis recepti sunt, sub amissione suarum partium est prohibitum, ante fodinæ mensurationem metalla sibi sumere, vel absque præscitu Regii Officialis è fodina extrahere Böhmis. Berg-Recht *lib. 2. c. 1. vers.* Die Neufänger und ihre Mitgewercken *add. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 45.* Verùm te- 2
netur inventor post fodinam conductam, & jam ad sufficientes proventus præparatam & apparentem, nec verò anteà dolosè ad præveniendum alios, petere mensores juratos, quibus & ideò solvere opus habet statutam mercedem, ut explorent, an fodinæ tales proventus futuri sint, de quibus post deductionem impensarum quarta pars pro lucro queat sperari. Si hoc mensores invenerint, officii ratione ipsis incumbit, ut mon- 3
tem seu fodinam dimetiantur: Quâ tamen mensuratione, si vena alior- 4
sum quàm mensura comprehendit, se porrigat, nullum domino Regalium in suo locandi jure fit præjudicium Böhm. Berg-Recht *d. lib. 2. c. 2. vers.* Wann der Neufänger seinen Gang. *vers.* Allhier tragen wir. *vers.* Wann nun alle Ding. *add. d. Ordinat. Palat. artic. 51. & seq.* atque 5
si contingat loca quædam inter mensurata manere vacua, eadem fisco cedunt *ibid. vers.* Würde in gedachtem Vermessen. locis ideò mensura- 6
tis per lapides finales terminandis & distinguendis Böhmis. Berg-Recht *lib. 2. c. 3. vers.* Wir setzen und ordnen auch *c. 4. vers.* Weiter soll auch das Erbe. cujus per lapides terminationis causam etiam descriptam re- 7
periri licet in jure metallico Palatino. *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 27. 29. 30. 177. & seq.*

§. IX.

1 HIs gemina diſponit jus Haſſiacum, nimirum ut lapides finales ponantur cum præſcitu & conſenſu Capitanei ac montium Magiſtri, ad requiſitionem conductorum, per conſtitutos peritiſſimos juratos menſores, pro conventâ aut prædictorum Officialium arbitrio determinandâ juſtâ mercede, cum eâ cautelâ, quâ conductores per Vicarium ſuum vel adminiſtratorem, durch den Lehnträger/oder / da keiner vorhanden/durch den Schichtmeiſter/obligantur jurare, ſe menſurationem in nulla alia, quàm ſibi locata montium parte ſeu vena velle petere, eamque quam menſoribus demonſtraturi forent, eſſe veram partem ſibi loca-
2 tam. Hoc præſtito juramento, montium Magiſter tenens reſtem ſeu funiculum inſequitur fodinarum adminiſtratorem præeuntem, lineamque funiculo ducentem, pro capite quidem fodinarum zur Fund-Gruben per quadraginta duo, pro alia verò quâvis fodina, zu einer Maſſen / per viginti octo orgyias, easque partes admenſuratas, ut di-
3 ctum, per juratos menſores lapidibus diſtingui curat. Si quoque conductores fodinam, labra & funes injiciendo, incipiant ædificare, & ipſas fodinæ partes à ſe invicem, aut ipſius fodinæ profunditatem cupiant menſurari, id fieri provideat montium Magiſter, præviâ tamen de futura menſuratione ad cujusque, cujus intereſt, notitiam publicâ pro-
4 clamatione. Et quidem in profundo menſuratio facienda eſt ad perpendiculum, in capite fodinæ partim ſurſum & partim deorſum, daß wo am Tage Kübel und Seil eingeworffen / auffm Mittel des Ronbaums angehalten/und die Fundgrube halb nauff und halb rab gemeſ-
5 ſen werde. Si nunc in metiendo contigerit, daß ſich im Uberſchlagen nicht volle Maſſen ergeben/ und ſich auff ein Wehr nicht erſtreckt/ tunc montium Magiſter eas partes, ſolche überſcher/Uberſcharr inter conductores fodinarum proximè adjacentium æqualiter dividit; quas verò
6 ſcorſim locat, wo ein Wehr oder drüber befunden würde. Peractâ
7 menſuratione itidem lapides per menſores conſtitui facit finales. Tandem non minus in hâc, quam ſupradicta menſuratione Magiſtri montium eſt proſpicere, quò magis ſinguli lapides, ductæque lineæ, in omnibus ſuis circumſtantiis per ſcriptorem fodinarum in certo libro accura-
8 tè deſcribantur. Menſores verò, ſi vel per imperitiam, vel per gratiam, aut odium doloſè, lineam falsò duxerint, lapidesque poſuerint, & ejus doli vel erroris per alios peregrinos, in neutram partem propenſiores

men-

mensores, quos tunc adhibere fas est, convicti fuerint, tenentur ad interesse, ac pro modo delicti ab officio removentur, aliâve severiori pœnâ plectuntur. Ne etiam, qui positi sunt, lapides finales, die 9
Lochsteine am Tage / oder die Erb-oder Marscheide Stuffen in der Grube / implicentur vel oblivioni vel confusioni, obstricti sunt veteres Scansores fodinarumque administratores eosdem commonstrare illis,
qui in eo officio noviter assumpti sunt: Qui autem eos lapides dolosè 10
movisse, evulsisse, excidisse, terrâ lapideve obduxisse, aut alio modo corrupisse deprehenduntur, subituri sunt accusationem criminalem de termino moto. *Uti hæc omnia videre licet in Ordinat. metallic. Hass. de anno 1616. part. 1. artic. 9. part. 2. artic. 11. & 12. jung. quoad num. 2. 3. 4. 5. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 23. 27.* Ubi etiam reperiri licet, quot orgyiis constituatur ein Weer / Item eine Masse / ingleichem eine Fundgrube.

§. X.

Mensuratione factâ conductor in montibus Bohemicis consequitur 1
jus perpetuum ein Erbschacht / Erblehnschafft / Böhm. Berg-
Recht *lib. 3. c. 1. vers.* droben im andern Buch. & ratione utilium omnia 2
jura fodinarum, quæ ipse Regalium dominus esset habiturus, si propriis sumptibus easdem ædificaret, nisi tamen à Regalium domino aliqua jura in hâc perpetua locatione forent reservata, veluti in Bohemia Rex unam fodinæ partem retinet, sibique admensurari curat Böhm. Berg-Recht *d. c. 2. vers.* In einer jeden Fundgruben. & *vers.* da aber mit dem Vermessen. necnon jus protimiseos in reliquo metallo *v. Sect. præced. 3. §. 13. n. 3. & 4.*

§. XI.

Æquè igitur conductori, atque Regalium domino permissum est, 1
totum mensuratum montem perfodere, viasque aperire, per quas ex una in aliam fodinam commodè transire liceat Böhm. Berg-Recht. *d. lib 2. c. 2. vers.* Es sollen auch hiermit einem jeden Neufänger. *Besold. & Diether. th. pract. voc.* Bergwerck. nec non ligna ad fulciendam fodinam 2
& coquenda metalla ex adjacente proxima sylva secundùm modum assignationis cædere *d. lib. 2. c. 3. vers.* Es sollen auch die Berg-Leute auss
den Wälden & quidem in Bohemia, nec non, quantum alienos fun- 3
dos attinet, in Hassia, absque ulla pretii solutione *d. text.* quia ibidem fundorum & sylvarum proprietarii partem fodinæ proventuum in

com-

fodina avertendam seu continendam relictum est, cædat. *d.c.3.vers.* Auch haben die Bergleuthe. sed ut potius pro ejusdem & fodinæ conservatione omnem impendat operam, ne suâ vel negligentiâ vel dolo vicinis fodinæ partibus aliquod damnum inferatur, secus facienti necessitate aquam extrahendi à judice metallico imponendâ, & si nec tum jussui judicis foret paritum, eâ fodinâ cum omni jure in compensationem damni assignandâ vicino cui nocitum, & nihilominùs ipsius sumptibus aquâ extrahendâ *ibid. vers.* Truge sichs zu. nisi aqua fuisset communis, nec uni soli posset negligentia imputari, quo casu sufficeret quemlibet adstringere ad aquam ex suâ fodinâ extrahendam *ibid. vers.* Da aber befunden/daß es ein gemein Wasser. Si verò accideret, utut diligentiâ omni adhibitâ, nihilominùs aquarum vi quasdam fodinas iri deperditas, nec tamen vel conductores suas partes, neq; universitas suam, etiamsi ejus noluntatis justas & legitimas causas non haberent, reparare vellent, nec etiam jus suum legitimè resignare, tunc fodinis cum omnibus ad aquam arcendam habitis machinis, instrumentis & equis amissis, dominus Regalium, ob interesse suum & publicum, curat easdem per suos Officiales rursus aliis de novo locari, & ubi nunc novi conductores fodinam in Bohemia per sex septimanas, in Hassia per annum & diem possederint, posteà prioribus conductoribus omnis via ad suum conductionis contractum unquam revertendi censetur præclusa, cùm vel maximè in materia metallifodinarum, propter damnum publicum, intersit, negligentiam dominorum puniri, dominiumque fodinarum non diu fluctuari *ibid. vers.* Auff daß aber unser Bergwerck. *vers.* und so es also zu thun. *vers.* Wann nun die Bürger. *vers.* und darum. *vers.* Wann auch die Raths-Geschwohrne. *vers.* und warlich. *vers.* Es wäre dann. *vers.* wir setzen und ordnen auch. *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno* 1616. *part.* 2. *artic.* 3. *vers.* So aber ein Zech. Permanent tamen conductoribus equi & ad depellendam aquam habita instrumenta, saltem rotis, ædificiis, machinis tractoriis, aliisque infixis exceptis, si suum fodinæ jus legitimè resignâssent *d. vers.* Wir setzen und ordnen auch. Aliquando hujusmodi fodinæ ob aquarum incommodum relictæ eodem perpetuæ locationis jure conceduntur iis qui easdem, ædificatis machinis ad aquam ducendam, seu factis cuniculis, reparant, quorum jus denuò amittitur, si aquam per annum non deduxerint, sed fodinam reliquerint Böhm. Berg-Recht. *lib.* 2. *c.* 4. *&* 5. *per tot.* add. infr. §. 16. n. 5. §. 19. n. 1. E

Margin numbers: 4 (at "aquâ extrahendâ ibid. vers. Truge sichs zu."), 5 (at "Si verò accideret"), 6 (at "Permanent tamen"), 7 (at "Aliquando hujus-").

8 contrario nonnunquam contingit ut, aquâ ad fodinas profundiores penitus prolabente, reliquis superioribus necessaria aqua deficiat, quo casu superioribus fodinis subveniendum, & tantundem aquæ, quantum montium Magister & jurati æstimaverint, præstandum est, quò magis cunctæ fodinæ debitè queant conservari *Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 50.

§. XIV.

1 DE prædictis cuniculis ad aquam deducendam habitis adhuc quædam ex jure Hassiaco adjicienda sunt. Eo enim jure diversæ horum cuniculorum constituuntur species, **Als Erbstollen / Suchstollen /**
2 **Raubstollen.** Hi postremi sunt prohibiti *Ordinat. metallic. Hassiac. de*
3 *anno 1616. part. 2. artic.* 25. Illi medii generis vocantur, quamdiu unum vel alterum requisitum **eines Erbstollens** deficit. Satis itaque erit, si de prioribus illis, quos **Erbstollen** nuncupare consueverunt, di-
4 xerim, quorum requisita sunt, ut (1.) aquam fodinis educant (2.) aërem iisdem immitant, (3.) habeant lege præscriptam profunditatem, **die Erbtieffe** / nimirum decem orgyias unamque Spithamam. & (4.)
5 foramen intra puteum **einen Durchschlag in dem Schacht.** Jura horum cuniculorum, qui ita comparati sunt, in eo consistunt, ut metallum in fodiendo, **in dem der Stoll getrieben wird** / cæsum ad certam usque mensuram sibi acquirant & retineant ædificantes, videlicet unam orgyiam & unius orgyiæ quadrantem in altitudinem, etiam usque ad tectum; in latitudinem verò semi orgyiam, factâ septem pedum in quam-
6 libet orgyiam computatione *d. Ordinat Hassiac. part. 2. artic.* 24. ut itidem à dominis fodinæ, cui serviunt & commodo sunt, cuncti ex eâdem cæsi, vel etiam è terra egesta venditi metalli partem aut nonam, aut nonæ partis dimidiam, & insuper quandoque quartum quemque nummum; vel saltem ex arbitrio montium Magistri ac juratorum determinandum, pro ratione diligentiæ aut desidiæ augendum vel diminuendum, honorarium seu mercedem accipiant, prout alveo suo fodinam attigerint, eique majore vel minore laboris molestiâ (ubi tamen si lapis ferè inexpugnabilis pulvere tormentario quassandus foret, opus est consensu montium Magistri) plus vel minus commodi in extrahenda aqua, &
7 aëre immittendo, attulerint *v. latiùs d. artic.* 24. Cœterùm si acciderit ut plures cuniculi inter se de jure **des Erbrechts** concertent, alter alterum eo jure non ante destituit vel exhæredat, nisi in præcipitio septem;

in

in planitie autem trium orgyiarum & unius dimidiæ profunditate cum superet, isq; qui ex planitie in præcipitium dilabitur, non solùm ad trium orgyiarum ac unius dimidiæ profunditatem, sed & in longitudine ad ducentesimam orgyiam vel ultrà perductus sit: quæ verò profunditatis mensura haud præcisè requiritur, si non studio alterum exhæredandi, verùm fortè fortunâ plures in pluribus fundis cuniculi fodiantur, quo casu, qui alterum quaquâ profunditate præcellit, id prædictum stollonis jus consequitur *d. Ordinat. Hassiac. part. 2. artic. 26.*

§. XV.

SI porrò contigerit, ut cuniculi metallorum venam transversim attingant & rumpant, ii nihilominus, modò de cœtero adsint requisita eines Erbstollens / jure suo in lucrando metallo cæso fruuntur, ita tamen ut fossores fodinarum in ædificando non impediant, cæsaque in quadrangulo metalla permaneant fodinarum dominis, mercedem laboris dependentibus: Ubi verò nulla metalla in den Quergängen apparerent, neque fodinarum domini ad denunciationem der Stöllner intra quatuor decim dies cuniculum per venam ducerent, auß seiner Vierung trieben und nach abgelegter Vierung den Stollen an seinem Wiederansetzen nicht hinderten / tunc ipsis cuniculorum fossoribus id permissum est, & lucrum metallorum in quadrangulo cæsorum iisdem cedit. Nullum quoque jus in fodinam prætendere possunt cuniculorum fossores, qui venam aut fibram, intermissâ debitâ locatione conductione, per quatuordecim orgyias transcendunt, atque tum cuniculum detegunt, vel eum ædificare desistunt *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 2. artic. 27. 28. & 29.* Denique quandoque contingit ut pro usu fodinæ cuniculi olim deserti adhibeantur, atque tunc, si quidem fodinæ conductionis jus esset antiquius ipsis cuniculis, poterit fodinæ conductor propriis sumptibus cuniculo absque ullo alio onere uti, nisi ut ex arbitramento montium Magistri & juratorum domino cuniculi dependat aliquod conveniens honorarium. Sin verò cuniculorum conductionis jus antiquius foret fodinæ locatione, illorumque dominus eos vellet in usum fodinæ ædificare, ac præstaret omnia requisita eines Erbstollens / tunc quoque plenè foret fruiturus jure & utilitate des Erbstollens *d. Ordin. Hass. part. 2. artic. 30.*

Margin numbers: 1 (line 1 of §. XV), 2 (line "ris dependentibus"), 3 (line "Nullum quoque"), 4 (line "artic. 27.").

§ XVI.

1 IN montibus Palatinis requiritur ad constitutionem eines Erb-Stollen | der das Erb-Recht von allen Gebäuen darin er kompt / haben will / daß Er am untersten des Gebürgs am Tag sein Mundloch auffschlage/und dahin Er kommen will/ sein Wassersaig ebensöllig einbringe ohn alles Gespreng / und nicht steigen lasse / also daß keiner an demselbigen Gebürg niederer noch tieffer kann noch mag unterkommen / und wann Er in eine Grube oder Schacht vierzehen Berg Lachter unterm Rasen einkompt/ nach Gangs fall / so behält Er das Erbrecht *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno.* 1548. *artic.36.* Hinc conductor ejusmodi
2 cuniculi, si foramen non aperiat in montis infima & exteriori parte, neutiquam gaudet jure deß Erb Stollen, sed saltem iste cuniculus reputatur vor einen Such Stollen / cujus titulo fossor consequitur, si quasdam venas novas ab alio nondum perscrutatas invenerit & aperuerit, ut eædem sibi sint locandæ, qui inde fruiturus sit jure primi conductoris *d.*
3 *Ordin. Palatin. art.* 31. Sin verò cuniculorum fossione conductor, in montem mensuratum aut fodinam incidens, præstitisset finem eines Erb-Stollen / nemblich daß Er Wasser fält und Wetter bringt/ Vierzehen Lachter tief unterm Rasen mit seiner Wasserseig / tunc jus potitur des Erb-Stollens / modò fodina sit plenæ fertilitatis *v. d. Ordinat. Palat. artic.* 26. 31. 36. Wäre aber die Zech oder Maß nicht fündig. *v. d. art.* 26. alsdan bekompt Er nur den vierten Pfenning Stollnsteuer / oder sonst nach Erkantnis des Berg Meisters und Geschwornen
4 *v. d. art.* 31. Denique si fossione attigisset alterius fodinam, & venas metallorum repertus esset, So mag Er fünff Viertel einer Berglachter in die Weit das Ertz hauen und zu sich nehmen/ biß so lang daß Jhn ein ander Such Stollen mit seiner Wassersaig Sieben Berg-Lachter untertiefft/ und die Oerter auffeinander gebracht sein. Kompt aber ein Erb-Stollen / und untertiefft sie beyde | es sey viel oder wenig / so behält Er das Recht. Jungatur porrò de jure & utilitate der Such-Stollen/ quando in fodinam desertam aliove modo vacuam essent deducti d. Ordinatio Palatina *art.* 34. 35.

§. XVII.

1 JUra & utilitates der Erb-Stollen in montibus Palatinis sunt, ut ex fodina, quam prædicto modo vierzehen Berg-Lachter unterm Rasen tangunt, cuique inserviunt, nonam omnis emolumenti partem recipiant;

ant; insuper cuncta sibi metalla ex tali fodina acquirant, quæcunque ad certam mensuram, unam scilicet orgyiam & unius orgyiæ quadrantem in altitudinem, atque semiorgyiam in latitudinem cæciderint, quæ verò manent fodinæ dominorum, si jam ante ab his forent cæsa quàm cuniculus in fodinam esset perductus *v. Ordinat metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 36. junct. §. praeced. hîc. n. 4. & § 14. hîc. n. 5.* Porrò cuniculo- 2
rum fossoribus hoc jus est, ut liberè transire liceat omnem tam mensuratum quàm non mensuratum montem, etiam alienas fodinas, quas alii conductionis jure ædificant, in tantum ut horum operarii illis tantisper cedere sint obstricti donec stollones fuerint transfossi ac cæsura metallorum ad prædictam mensuram peracta *d. artic. 36.* quibus operariis è- 3
contra permissum omnem fodinæ aquam in cuniculos depellere *ibid.*
Ultrà stollonum dominis facultas est concessa pro extrahendis cæsis me- 4
tallis cuniculum aperiendi, modò solvatur iis qui montem habent conductum, aliquod vectigal, nec in ædificatione fodinæ afferatur impedimentum *d. artic 36.* Tandem hâc quoque stollonum fossores gaudent præ- 5
rogativâ si planè novam venam aperuerint, ut ea sibi sit locanda jure primi inventoris *d. Ordinat. Palatin artic. 37. 40.*

§. XVIII.

Si duo cuniculi, welche Erb-Stoll-Recht haben wollen / simultaneo 1
tempore incidant in fodinam, is eo jure potitur, qui alterum profunditate superat, quique in inferiori montis parte inceptus ac perductus est, sive foret prior sive posterior. *Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 39. junct. supr. §. 14. num. 7. hîc.* Ubi verò neuter eorum profunditate 2
præcelleret, sed uterque æquè esset profundus, tunc in attribuendo jure stollonis respiciendum ad prioritatem temporis, quo cœpta ædificatio *d. art. 39.* & de cætero id jus restrictivè intelligendum in eo triangulo, 3
ubi cuniculi in fodinam delabuntur eamque transeunt, non etiam retrorsum in cuniculi parte, quæ jam ante fuit fossa *d. Ordin. Palatin. art. 32.*

§. XIX.

Communia jura der Such- und Erbstollen consistunt in eo, quod si 1
perducantur ad fodinam desertam vel alio modo vacuam, hæc ipsa quæratur stolloni qui prior fodinam attigerit ac finem depellendæ aquæ & inferendi aëris præstiterit *v. Ordinat. metallic. Palat. de anno* 1548. *artic.* 33. quem stollonem si posteà insequatur ein Erbstollen / illumque profundi- 2
tate superet, saltem gaudebit suo jure sicut in aliis quibusvis fodinis, nec

3 ultrà quid conſequitur *d. artic.* 33. Porrò hoc utrique ſtolloni commune jus eſt, ſi dilabatur in fodinam, antequam debita adeſſet profunditas. *v.* §. 17. *n.* 1. *hic.* & repertæ forent venæ metallicæ, quòd in harum conductione præferantur fodinæ domini, poſt verò hos etiam cuniculorum foſſores, qui aliàs non niſi ſtollorum juris fuiſſent participes *d. Ordin. Palatin. art.* 38. Nonnunquam tamen hoc caſu communio metallorum ac
4 ſumptuum erit ſtatuenda *d. Ordin. art.* 46. E contrario commune utrique onus incumbit, ut ſtollonis jus conductione impetrandum ſit, in quâ locatione conductione eadem ſervari convenit quæ in aliis metallifodinarum locationibus & conductionibus *d Ordin. Palat. artic.* 43.

§ XX.

1 Supra § 13 hîc per occaſionem materiæ de obligatione conducto-
2 rum fodinæ oſtenſum eſt, quibus modis iidem jura ſua abuſu, negligentiâ, vel reſignatione amittant: Inter illos modos Palatinum, nec non Haſſiacum jus haud reputat, ſi coloni vel operarii fibras quasdam aut venas in fodiendo, ædificando, vel aliter prætériiſſent. Tunc enim potiùs fodinarum adminiſtratoribus & Scanſoribus earum partium ex communi ſumptu ædificatio, ac negligentibus damni reſarcitio incumbit, neque permiſſum eſt montium Magiſtro easdem aliis locare, niſi fodinarum dominos per juratos de eo certiorari curaverit, hi verò ædificationem intra quatuordecim dies non inceperint *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 41. *Ordinat. metallic. Haſſiac. de anno* 1616. *part.* 2. *art.* 9.

# SECTIO V.

## DE

## Conceſſionibus metallifodinarum per locationem temporalem.

§. I.

1 ALiquando dominus Regalium vel fodinas quas noviter repertus eſt, vel eas quæ aliis locatæ at propter abuſum fuiſſent amiſſæ, vel etiam per factam menſurationem ſibi obvenientia intermedia loca, aut denique ipſas decimas ex fodinis in quibus perpetua locatio conſtituta, alteri concedit itidem per locationem, non quidem ſimpliciter & eo generali modo, quo in perpetua locatione, ſed

vel quoad frui possit, vel per locationem ad tempus perpetuam, & quasi mediam inter perpetuam & simplicem, quâ interdum utile dominium & jus in re, nec tamen ita forte sicut in perpetuâ locatione, acquiritur, indeque nulla superest dubitatio, quin ea, quæ de generali illa perpetua locatione, item de cuniculis pro extrahendâ aquâ ædificatis, in præcedenti Sectione sunt edocta, etiam ad hanc locationem temporariam & specialem suo modo, nimirum quadantenus in remissiori gradu, sint applicabilia, hucque commodis locis repetenda. Insuper spe- 2
ciatim notari hîc convenit, si fodinæ propter abusum amissæ & ad dominum devolutæ aliis rursus veniant locandæ, quòd curare & observare debeant Officiales metallici, ne quidam fossores, incumbentem certis diebus laborem fraudulenter negligentes, aliive homines dolosi, alteri jus suum per sub & obreptionem eripere audeant, inculpando priores conductores negligentiæ, & mentiendo malam fodinæ ædificationem, quò saltem ipsi sub tali obtentu fraudulentâ conductione eam obtineant. Inquirant igitur ante perfectam locationem Officiales me- 3
tallici per missos quosdam juratos, num fodina rectè ædificata, an verò, & cujus facto aut culpâ, neglecta sit, atque tunc demum secundum eam juratam relationem ad novam locationem procedant. Böhm. Berg-Recht. *lib. 3. c. 5. vers.* Und demnach wir auß angeborner Güte. *vers.* Welchem gefährlichen und gewaltsamen Beginnen *vers.* Und wann solches geschehen. *vers.* Ordnen wir / so offt jemand ein verlegen Lehn. *vers.* dann es trägt sich offtmals zu. *add. Sect. praeced. 4* §. 3. secus fraudulentâ illâ conductione nullas penitus vires habiturâ *ibid. vers.* dann es sagen die Rechte. His gemina statuit jus metallicum Hassiacum: Cum 4
enim & eo jure amissio contingat, si quis suam fodinæ partem non debitè ædificaverit, Wann die Zechen ohne des Bergmeisters Zulassung drey anfahrende Schichten nicht bauhafftig gehalten worden / gestalten jeder seine Fundgruben und Massen nothwentig drey anfahrende Schichten / zu sechs Stunden mit richtiger Handarbeit halten muß / necesse habet is, qui quampiam fodinæ partem, tanquam amissam & vacuam, conducturus est, probare eam negligentiam per unum vel duos constitutos juratos, atque tunc demum locatio eo modo perficitur, quo apud primum fodinæ inventorem, ita tamen ut in continenti il- 5
lam publicè in tabula per quatuor septimanas proponant, quò minus veteres primi conductores habeant quod querulentur, ceu quibus fodinarum

narum partes, ratione quarum sumptus fecissent, ulterioresque intra tempus reddendarum rationum impensos restituere, ac ipsas partes debitè ædificare parati essent, manent illæsæ, ut ad eas queant redire, nisi per an-
6 num & diem quieverint ac fodinam deseruerint: Ne verò novus conductor eo ipso incurrat damnum, haud præcisè is obstringitur, verùm in libero ipsius relinquitur arbitrio, utrum intra illud tempus reddendarum proximarum rationum eas fodinæ partes velit ædificare sumptusque im-
7 pendere, vel non. Si easdem foret ædificaturus, observare opus habet; nî pœnam incurrere malit, leges metallicas & arbitrium juratorum ac montium Magistri, teneturque post factam à juratis explorationem profunditatis fodere in profundo, non in aliis locis, sub illa veteris fodinæ novâ lo-
8 catione haud comprehensis: Sub quâ itidem non continentur tumuli è fodinis egesti, die Hallen/ ceu quos absque speciali Regalium domini jussu neque ipse montium Magister locare, vendere, aliove modo alienare jus habet, utut eidem de cœtero ex generali concessione ac vi officii fa-
9 cultas locandarum fodinarum competeret. Si autem jurati istam amissarum fodinarum ædificationem absque novâ locatione & præscitu montium Magistri conniventibus oculis permisissent, severè in eosdem quan-
10 doque quidem cinguli privatione, animadverti lex jubet. E contrario cessat veteris fodinæ locandæ potestas, si quis ex alterius dolosa persuasione non omnem, verùm duntaxat aliqualem fodinæ ædificationem intermisisset, als da nach Zeugnüß der Geschwornen einer nur die dritte anfahrende Schicht/ und aber zwo Schichten nicht gearbeitet oder gebauet hätte/ doloso tunc persuasore potius severiori pœnâ coërcendo. *Conf. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno* 1616. *p.* 2. *artic.* 3. *it. artic.* 8. *&* 19.
11 Jure metallico Palatino quoad ea, quæ modò num. 3. 4. 5. 6. dixi, planè idem statutum est *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 14.
12 *&* 18. at ratione tumulorum è fodinis egestorum *v. num.* 8. *hic.* aliqua diversitas deprehenditur: Siquidem eo jure concessum conductori tam veteris fodinæ juxta quam ejusmodi tumuli jam tempore locationis existunt, quàm ei qui è nova conducta fodina tales tumulos egessit, iisdem pro commodo suo uti, modò etiam fodinam in profundo ædificet neq; ab ædificatione desistat: extra quam fodinæ conservationis causam nil juris in terræ tumulos habet conductor, nisi id à Magistro montium specialiter impetraverit *v. d. Ordin. Palat. artic.* 15. *&* 16.

§. II

§. II.

Porrò de hujusmodi locationibus fodinarum, ad Regalium dominum quoquo supradicto modo spectantium, vel etiam decimarum, 1
disponit jus Bohemicum, ne easdem Officiali metallico facere fas sit suis cognatis vel amicis: aut etiam ob corruptionem aliis pro minori, quam 2
secundùm modum fodinæ fructuum æquum est, proventuum parte Böhm. Bergrecht *lib. 3. c. 1. vers.* Nach gemeinen üblichen Bergrechten. *& vers* und nach dem es richtiger und bequemer. Multò minùs 3
eidem facultas relicta est sibimet certas partes metallicas in locationibus fodinarum reservandi *v. infr. h. Class. 3. Sect. 6. §. 9. & 10.*

§. III.

Eodem Bohemico jure etiam cavetur, ne ejusmodi locationes fiant in 1
perpetuum, quas tamen, quousque conductores frui queant, rectè fieri placuit *d. lib. 3. c. 1. vers.* So wollen wir nicht. adeoque eædem, ab Officiali metallico, penes quem ea potestas est, ritè factæ nequeunt in præjudicium conductoris à successore in officio revocari *ibid. vers.* Setzen und ordnen hiermit. verùm servandæ sunt, quousque conductores benè utuntur *d. vers.* So wollen wir nicht. *& ibid. vers.* dann Vermög der Rechten. qui è contrario fodinas haud debitè, secundum leges locationis conductionis, ædificando, conservandove; nec non si inventa metalla dolosè tacuerint, aut quæsita abstulerint, itemve decimas aliasque debitas partes non præstiterint, &c. jus suum, sicut in perpetua locatione, amittunt, insuperque promeritam luunt pœnam *d. vers.* dann Vermög der Rechte. *vers.* Wurden etzliche Bergleute. *& seq. usque ad vers.* doch sollen diese Mißhandlungen. *inclusivè add. infr. Sect. 9. §. 17. n. 2. 3. hic.* 2 3
quæ tamen amissionis aliave poena, si ex pluribus conductoribus dun- 4
taxat aliqui in eo abusu peccâssent, non tenet socios & condominos innocentes, pro qualibus verò haud sunt habendi qui aliis delinquentibus consenserunt, scientesve tacuerunt, neque abusum impediverunt *ibid. vers.* Da aber einer oder mehr Gewercken.

§. IV.

Hæ fodinarum locationes fiunt vel simpliciter, vel sub conditione, 1
vel ad certum tempus, vel etiam in certas duntaxat fodinæ partes: Si simpliciter absque omni reservatione facta esset locatio, idem 2
ferè ratione percipiendorum utilium jus conductor nanciscitur & habet, quod etiam suprà conductor perpetuus, nisi quòd eo casu, quando perpetui conductores, die Hauptgewercke / ( quo

charactere aliquando etiam speciales temporales conductores ac juris fodinarum domini fruuntur in respectu ad eos quibus tale jus per quandam quasi subinvestituram concessum est, quique in relatione ad suos principales vocantur Lehenhauer / Afftergewercke.) venam metallicam ex sua in novi aut specialis conductoris fodinam durch einen offenen Durchschlag insequuntur, hic ipse illis cedere sit obstrictus Böhm. Bergrecht *d. lib. 3. c. 1. vers.* da die Lauter. *Ordinat. metallic. Hassiac. de*
3 *anno 1616. p. 2. artic. 23.* si non in locatione conductione per additam clausulam expresse foret conventum Alles Ertz / das sie mit ihrem Ort gewinnen würden / daß sie solches frey hauen und behalten mögen und machten. Böhm. Bergrecht *d. loc. vers.* und sollen nach ordentlichen Berg-
4 Rechten. qualis tamen cautela, si perpetui conductores non consentiant, eodem Bohemico jure improbatur, neque eam contractui adjicere licet, utut Officialibus metallicis generalis locandarum fodinarum potestas foret concessa *ibid. vers.* Wir wollen aber hiermit *& vers.* Da aber diese clausul.

## §. V.

1 NUm verò in tali illimitata locatione locatori, an conductori incumbat præstatio impensarum in funes ductarios, perizomata metallica, aliave necessaria, spectandum & servandum erit, quod hoc nomine actum aut conventum est, inque eo probando standum testimonio & relationi locatoris, non ut talis, sed tanquam Officialis, maximè si ha-
2 beat aliquem contestem: Sin autem nulla lex contractus appareat, atque contractus magis ad simplicem locationem accedat, jus quidem in re, sed admodum debile continens, tunc ad locatorem hoc spectabit oneris, econtra ad conductorem, si jus constitutum quodammodò foret perpetuum & forte Böhm. Berg-Recht *d. lib. 3. c. 1. vers.* Bis anher ist im Brauch. *& seq. usque ad fin. cap. item cap. 5. vers.* da aber im Verleihen nichts Nahmhafftiges. *add. Sect. seq. 6. §. 8. n. 2.*

## §. VI.

SUb conditione fit locatio per adjectam clausulam, ut conductores, quamprimùm fodinam principaliorum conductorum, derer Haupt-Gewercke / attingunt, illicò se retrahere sint obligati, non attento quòd hi, velut fuisset necessarium, ad illorum fodinam non fodissent, keinen offenen Durchschlag gemacht hätten. *v.* Böhm. Bergrecht. *lib. 3. c. 2.*

§. VII.

§. VII.

QUando ad certum tempus concepta esset locatio, eo elapso finitur 1
quidem locatio conductio: at si conductores fuissent impediti per 2
principaliorum conductorum fossores, quibus forsitan aliquantisper cedere jure coacti sunt, tunc ex æquitate vel non computatur illud sine culpâ perditum tempus, terminusque conventus eatenus ultrà extenditur; vel tantum temporis, finitâ præstitutâ die, conceditur & suppletur, quantum absque suo facta fuit frustraneum *v.* Böhm. Bergrecht *lib. 3. c. 3.*

§. VIII.

DEnique ubi in certas fodinæ partes locatio foret facta, & condu- 1
ctor amplius nollet stare in contractu, tunc oportet ipsum maturè contractum resignare, quam resignationem omittens tenetur ad præstandum omne quod interest Böhm. Bergrecht *lib. 3. c. 4.*

# SECTIO VI.

## De alienationibus quæ fiunt à conductoribus s colonis in suis fodinæ partibus.

§. I.

HActenus actum de modis jus fodinarum acquirendi vel per 1
talem contractum, quo à domino Regalium licentia fodinam perquirendi, eâque posteà perpetuò fruendi conceditur; vel per talem quo fodinæ ab ipso Regalium domino repertæ, aut quæ per factam mensurationem obvenerunt loca intermedia, aliis locantur: Nunc etiam dicendum de variis contractibus, quibus illi, qui jus 2
fodinarum prædicto aliquo titulo à domino Regalium consecuti sunt, id ipsum rursus ad alios transferunt, veluti locatione, venditione, donatione, cessione. &c. *Just. Hahn.* vom Erbmeyer. Recht *p. 1. c. 9. n. 17.* Con- 3
tingit autem ejusmodi translatio, vel quando omnes conjunctim fodinæ principales conductores, damnorum evitandorum & impensarum causâ quasdam fodinæ partes aliis malint locare aut vendere; vel quando illorum unus alterve suam partem est venditurus, locaturus, donaturus, aliâve cessione translaturus.

§. II.

1 PRiori casu ex omnium consensu locationem facit Magister montium, der Berg-Meister / ceu ad cujus officium referendum est, tam ipsorum conductorum, quàm domini Regalium, commodum omni studio quærere & promovere, quique ideò ex ipsis fodinæ conductoribus eligitur Böhm. Berg-Recht *lib. 1. c. 7. vers.* derohalben ist unsere ernste Meynung. *vers.* Und auff daß es nicht unordentlich. *vers.* Wir verbieten
2 hiermit allen Bergmeistern. Oportet ergò ipsum, ad eum consensum explorandum, omnes citare, ac propterea, vel omnibus vel quibusdam incitatis, aut citatis quidem sed ex justâ causâ per nuncium se excusantibus, nil quicquam suâ locatione præjudicat *d. vers.* Wir verbieten hiermit. *it. vers.* Beschehe es auch daß etzliche Gewercken. *& vers.*
3 Und darumb sollen unsere. *add. l. 148. ff de R. I.* qualis tamen justa excusatio haud reputanda, si quis se longiùs habitare alleget, ceu qui neque citandus fuisset, verùm tantummodò ipsius Procurator, cùm longiùs habitantes procuratores suos constituere sint obstricti, ne propter suam absentiam tam utilis res, quæ omnis moræ impatiens, damnosum capiat impedimentum *ibid vers.* wären aber etzliche Gewercken nicht ein-
4 heimisch. Sed si citati non compareant, neque se excusent, aut si malitiosè nectant moras, itemque si omnes quidem compareant, at in votis & declarationibus à se invicem differant, tunc Magister montium unà cum Regis urbario vel montium Judice perficiet locationem, ne tali dissensione publicæ & Principis utilitati noceatur *ibid. vers.* Die alte Weisse sagen. *vers.* Und darumb sollen Unsere. aut sanè votorum respiciet pluralitatem *Ordin. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 82. 131.*

§. III.

1 SIn secus, quàm modò edoctum, in locando processerit Magister montium, nihil agit, & locatio absque dominorum fodinæ consensu facta est irrita. Böhm. Berg-Recht. *d. c. 7. vers.* Wir verbieten hier-
2 mit. potestque, quod actum est, intra unicum diem, à tempore scientiæ computandum, revocari, & denunciari conductoribus ut ab omni labore, sub periculo impensarum & laboris, desistant Böhm. Berg-Recht. *lib. 3. c. 5. vers.* hatte Unser Bergmeister etzliche Lehnschafften.
3 Quod tantoperè habet locum, ut etiam actio sit & causa petendi omnia metalla à conductoribus cæsa, hique ob dubium litis eventum obstrin-
4 gantur per fidejussores vel pignora idoneè cavere; Ultrà quam cautionem

nem

nem quandoque pro ratione circumstantiarum, si conductores de fuga vel aliunde forent suspecti, ipsa quoque cæsa metalla sequestranda sunt, sicut etiam eo casu, quando conductores non essent quidem suspecti, at tamen ad cavendum inopes Böhm. Bergrecht *d. loc. vers.* Mögen wohl alles das Ertz. *vers.* Wann aber nun des Ertzes. *vers.* gleicher gestalt soll es auch. modò actores jurent de calumnia, se non malitiosè 5
petere sequestrationem, atque proximè apud judicem competentem jus suum esse deducturos: qui si jurare recusent, à limine judicii repellendi sunt, nec non, si jus suum in proximo judicio non deducant, sequestratio cassanda *ibid. vers* ordnen und setzen hiermit *vers.* welcher sich aber. & *vers.* Ob berührter Ayd.

§. IV.

UTut verò sequestratio decerneretur, tamen conductori ex cæso metallo relinquendum est, quantum opus habet ad impensas fodinarum etiam sine juramento Böhm. Berg-Recht *d. loc. vers.* Lassen gleichwohl hiermit nach. neque etiam eò usque contra conductorem procedendum est, ut jubeatur, donec lis finiatur, à labore desistere sed potius permitti eidem convenit labores suos vel cum periculo vel cum lucro juris in litem deducti continuare, quò minus intereà utilissima res cum damno publico jaceat *ibid vers.* Allhier sollen auch alle unsere Bergleute. *Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 179. 1
2

§. V.

OCcasione materiæ sequestrationis ex jure metallico Hassiaco lubet adjicere, si causarum extrajudicialium qualitas aliquod arrestum vel metallorum sequestrationem exposcat, quod tunc eadem per Magistrum montium ac juratos, quandoque etiam per mensores, cognoscenda, perque montium Magistrum expedienda, & Scansoribus indicenda, metalla quoque eum in finem decimatori tradenda sint, petitoris desiderio omninò rejiciendo ejusque calumniâ puniendâ, ubi nulla sequestrationis justa causa apparuerit *v. Ordinat. metallic. Hassiac de anno* 1616. *p.* 4. *artic.* 2. 1
2

§. VI.

QUemadmodum in aliis negotiis, ubi simplex consensus requiritur, ratihabitio est pro consensu actumque validat ab initio *Franzk. Exercitat. jurid.* 3. *quæst.* 4. §. 7. sive verbis sive factis fuerit declarata *Brunnemann cent.* 1. *decis.* 8. *n.* 3. *cent.* 2. *decis.* 44. *n.* 4. ita in præsenti causa ad validitatem locationis sufficit, si condomini fodinæ posteà ex illo locato pensio- 1
2

 nem

nem à conductore receperint, quo facto conſenſum ipſâ re declarâſſe, ac locationem ratam habuiſſe cenſentur, niſi expreſsè fuiſſent proteſtati, ſe penſionem aut ſimile quid recipere absque omni ſui juris præjudicio, quâ proteſtatione jus ſuum adhuc foret in ſalvo Böhm. Bergrecht *d. lib. 3. c. 5. verſ.* da aber die Verleiher den Gewinn und Genieß.

## §. VII.

1 QUando non fodinarum dominis cum conductoribus, verùm ipſi locatori illarum partium, cum alio tertio ſeu extraneo de fodinæ proprietate lis eſſet, locatorque litem perderet, propter utilitatem publicam, & ne metallifodinæ ex metu dubii litis eventus indeque obvenientis damni nullos invenirent operarios, receptum & jure Bohemico cautum eſt, ut victor litis contractum à victo locatore initum implere, ac conductoribus, tanquam tertiis, jus ſuum illæſum ſervare obligatus ſit Böhm. Berg Recht *d. c. 5. verſ.* Trüge ſichs zu daß eine Grube.
2 niſi locatio foret jam morâ lite facta, quæ haud ſubſiſteret *ibid. verſ.*
3 da aber die Lehnſchafften allererſt im ſchwebenden Hader. quia quæcunque rei litigioſæ alienatio eſt prohibita, & quamvis non jure civili, ſaltem prætorio & ope exceptionis, infirmanda ac nulla *t. t. ff. & C. de*
4 *litigioſ. ibique Malcomeſ. ad Weſenbec. add. infr. h. Sect. 6. § 24. n. 3.* hactenus ad huc hodie, ut maneat quidem res litigioſa, usque dum lis finiatur, apud poſſeſſorem, at poſtmodùm executio ſententiæ contra alienatorem latæ adverſus ipſum poſſeſſorem, ſive ſcientem ſive ignorantem, quaſi per jus prætorium nullo exiſtente contractu & quaſi nullâ poſſeſſione translatâ, absque novo & ulteriori proceſſu, mandari queat & ſoleat *Gail. lib. 1. obſ. 118. n. 2. Franzk. lib. 1. reſol. 11 n. 95. & ſeq. Richter. vol. 1. part. 6. conſil. 5. n. 113. Struv. Synt. Civ. Exerc. 46. th. 51.*

## §. VIII.

1 QUæ de locatione fodinarum hactenus dixi, extenſivè quoque de locatione ædificiorum aliarumque machinarum metallicarum interpretanda ſunt *v.* Böhm. Berg-Recht *lib. 3. c. 5. verſ.* Alles das Recht vom
2 Verleihen der Lehn und Lehnſchafften. *& ſeq.* iterumque ad locatorem in dubio ſpectant impenſæ funium ſimiliumque inſtrumentorum etiam in locatione temporali; cùm in illâ perpetuâ res careat dubio *ibid. verſ.* da aber im Verleihen nichts nahmhafftiges. *add. Sect. præced.* §. §. 5.

§. IX.

§. IX.

DUm non rarò Magiſtri montium ſuâ poteſtate cum injuria condu- 1
ctorum damnoque publico abutuntur, ſub obtentu contributionis ſumptuum certam proventuum partem absque omni impenſa ſibi in locatione reſervantes, hinc jure Bohemico ſeverè eſt prohibitum, ne ulteriùs quicquam proventuum vel ſuâ vel aliorum impensâ reſervare liceat, ceu quâ reſervatione cum injuria reliquorum colonorum fierent locupletiores, qui jam tum tanquam condomini partem ferunt penſionis. Talis igitur reſervatio, inſtar aliarum contra legum prohibitiones 2
initarum pactionum *l. 5. C. de legib. l. 7. §. 7. & 16. ff. de pact.* pronunciatur invalida, ac Magiſter montium officio, conductores verò hæc illicita promittentes jure ſuo cadunt, pœnæque loco duplum omnis quæſiti lucri fiſco inferre coguntur Böhm. Berg. Recht *lib. 1. c. 7. verſ.* Uns kommt glaubwürdig vor. *verſ.* damit aber ſolchen arg'iſtigen. *verſ.* und dieweilen auch im Rechten verordnet. *verſ.* Auff daß die Ubertretter. *add. infr. Sect. 9. §. 27. n. 2.* Eaque prohibitio extenditur ad Scanſores, 3
quibus quandoque in abſentia montium Magiſtri locationes perficere conceſſum eſt Böhm. Bergrecht *lib. 1. c. 9. verſ.* die Steiger haben ihren Namen. *in fin.*

§. X.

CUm jure Bohemico in præfato paſſu coincidit jus metallicum Has- 1
ſiacum, quo iidem prohibentur fodinarum adminiſtratores ſeu Præſides, itemque Scanſores, die Schichtmeiſter und Steiger / daß an den Gedingen ſie keinen Theil oder Genieß bey Vermeidung ſchwerer Straff haben ſollen. *v. Ordinat. metallic. Haſſiac. de anno 1616. part. 1. artic. 3. verſ.* An den Gedingen. Concordat quoad fodinarum Præfectos & 2
Magiſtros, itemque juratos, Berg-Amptmann / Bergmeiſter / und Geſchworne / Ordinatio metallica Palatina de anno 1548. *artic. 1. & 135.*

§. XI.

PRogrediendum, juxta diſpoſitionem §. 1. num. 2. & 3. hîc, ad 1
particulares alienationes, quæ ab uno vel altero condomino ſpecialiter in ſuâ fodinæ parte fieri conſueverunt, inter quas pri- 2
mò eſt venditio: cujus requiſita in montibus Bohemicis ſunt (1.) mutuus conſenſus (2.) judicialis reſignatio. (3.) realis pretii ſolutio, aut ut fides de eo ſit habita Böhmiſch Berg-Recht. *lib. 3. c. 5. verſ.* Es wird aber ein beſtändiger Kauff *& ſeq. usque ad verſ.* dero-

3 dergleichen auch wo einer seine Theile. Unde, si mutuus consensus deficeret, necdum plenè foret declaratus, utut arrha intervenisset, alter pœnitere potest & à contractu adhuc imperfecto recedere, ut tamen aliquando, si arrha data sit, ratione illius subeat pœnam *d. vers.* Es wird aber ein beständiger Kauff. *vers.* Würde einen Theil / entweder den Käuffer oder Verkäuffer des Kauffs gereuen. *vers.* doch wollen wir
4 die Contract. quæ sententia etiam jure communi & à plerisque Dd. probatur *v. l. 17. circ. fin. C. de fid instrum. princ. instit. de empt. & vendit. l. 35. ff. de contr. empt. l. 11. §. 6. ff. de act. empt. l. ult. ff. de leg. Commissor. l. 3. & 6. C. de rescind. vend. l. 2. C. quand. lic. ab empt. disced.* Wesenb. *π. de contrah. empt. n. 9. ibique & ad num. 6. verb. Mihi tamen placet. Malcomesius. Carpzov. p. 2. Constit 33 def. 14. Struv. Synt. Civ. Exerc. 23. th. 22.* à quibus quadantenus abit Brunnemann. *ad l. 17. C. de fid. instrum. & ad l. 2. C. quand. lic. ab. empt. disced.*

§. XII.

1 Similiter nulla est venditio, quando circa ipsam rem subesset error, ita ut alia fodinæ pars pro alia fuisset vendita Böhm Berg-Recht *l. 3 c. 5. vers.* Und dieweil nun erwiesen. *add. l. 9. pr. ff. de contrah. empt.*
2 Haud verò id obtinet, si error non foret in ipsa re, sed in solo nomine *ibid. vers.* zu Recht aber hat es diese Meynung. *add. d. l. 9. §. 1. ff. de con-*
3 *trah. empt.* veluti si in determinatione pretii verba saltem obscura & dubia essent adhibita, nec tamen de ipso pretio error superesset, quo casu, obscuris verbis contra venditorem interpretandis, stat contractus *ibid. vers.* Man soll aber allhier lernen. *& vers.* und trägt sich vielmal zu. *add. Lauterbach. comm. in ff. de contrah. empt. th. 29. Malcomes. ad* Wes. *π. de pact. n. 10. & lit. ee. it. ad tit. de contrah. empt. n. 6. verb. Error sit vel in corpore. inf.*

§. XIII.

1 Ex eâdem deficientis consensus ratione non subsistit venditio sub colore donationis absque pretio simulatè facta, eò quòd nullum subsit pretium, de quo utrinque placitum potuerit intervenire: at nihilominùs stat venditio, si donationis causâ minori pretio pars metallica esset vendita Böhm. Berg Recht *lib. 3. c. 5. vers.* würde jemand sein Berg-
2 Theil. *add. l. 36 & 38. ff. l. 3 & 9. C de Contrah. empt.* ratione cujus minoris pretii silentio haud prætereundum hîc credidi, si eo venditæ forent partes fodinarum extra donationis causam, quòd tunc locum in-

veniat

veniat beneficium l. 2. C. de rescind. vendit. *Vid. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 1. artic.* 13. Quod tamen haud eò usque porrigendum 3
est, ut locum habeat querela, si partes metallicæ pretio fuerint comparatæ, quod tempore contractus secùndum communem æstimationem *Berlich. p. 1.. conclus.* 83 *n. 75.* & pro modo tum temporis fructuum & redituum (ceu ex quo rerum pretia æstimationem recipiunt *arg. l. pen. pr. ff. de reb. eor. qui sub tut. l. 92. pr. ff. de legat. 1. Berlich. d. conclus.* 83. *n.* 73. *& seq. & omninò Franzk. lib.* 3. *resolut.* 2. *n.* 9. *12. & seq.*) erat justum, utut brevi temporis spatio emptor exinde consecutus esset summam triplo majorem, cùm in æstimandâ læsione sit respiciendum ad tempus contractus: Similiter querela cessat, quando in fundo, qui juxta communem æsti- 4
mationem justo pretio erat emptus, posteà inventa forent metalla, quippe læsione æstimandâ secundum fructus & proventus non incertos, aut ab eventu dependentes, sed eos, qui tempore contractus sunt: Juxta quam rationem insuper æquitas poscit, ut tale lucrum sit emptoris, cujus etiam foret detrimentum, neque ut venditor sese immisceret, sperandum, si sumptuosam & incertam metallorum scrutationem destituisset successus *Lauterbach. comm. ad. ff. tit. de rescind. vendit. th. 10. & 11. atque ab eod. citat. Sand. lib.* 3. *decis. Frisic. tit. 4. def. 16. Richter. decis.* 99. *n.* 142.

§. XIV.

VErus itidem consensus haud videtur adesse in illo, qui venditiones 1
suarum partium metallicarum facit in fraudem creditorum, non venditurus, nisi eâ fraude usurus, quales venditiones proinde sunt irritæ 2
Böhm. Bergrecht *lib.* 3. *c.* 5. *vers.* der gleichen auch wo einer sein Theil. *add §. 6. instit. de action. t. t. ff. & C. quæ in fraud. Cred. & de revocand. his quæ in fraud.*

§. XV.

DE cœtero quemadmodum in aliis quibuscunque causis utrique 1
parti est liberum convenire, ne emptio venditio solo consensu, sed scripturâ perficiatur, atque scriptura ex placito partium sit de substantia contractus *Klock. tom.* 3. *consil.* 149. *n.* 204. *Struv. Synt. Civ. Ex.* 23. *th.* 22. velut in Polonia & Gallia omnes contractus fieri scripturâ inter- 2
veniente testatur Sprenger, *perspicill. orb. Christ. p. m. 100.* Quemadmodum etiam alicubi in quavis aliâ venditione, quoad substantiam subsistente & 3
utrinque effectum sortiente, nihilomnius rei venditæ & traditæ domini-

um eâ traditione non transfertur, atque sic venditio, de coetero subsistens, destituitur effectu, nisi facta fuerit judicialis resignatio. Daß nemblich das Guth vom Verkauffer gerichtlich auffgelassen / und dem Käuffer
4 zugeschrieben werde. *Struv. Synt. Civ. Exerc. 23. th. 109.* ita hanc consuetudinem eò potius recepit jus Bohemicum in venditionibus metallifodinarum, quò magis in his causis solebant venditores fraudulenter agere, & pluribus easdem fodinæ partes, vel etiam plures, quàm ipsi habebant, vendere, emptoresque circumvenire Böhm. Bergrecht *lib. 3. c. 5. vers.*
5 Es mögen auch die Käuffere. *vers.* Und darum wollen wir. unde eo jure emptori competit actio adversus venditorem ut eam resignatio nem vel ipse vel per procuratorem seu mandatarium legiti-
6 mè faciat *ibid. vers.* Es mögen auch die jenige. & jure Palatino ac Hassiaco tenetur etiam ipse in eam rem constitutus Officialis, der Gegen-oder Bergschreiber ejusque fidejussores, de omni damno, si vel absque præscitu montium Magistri, vel absente venditore aut ejus procuratore, alium quasi emptorem inter fodinæ condominos consignaverit, eoque ipsos contrahentes, aut etiam alios quorum interest, fefellerit *Ordinat. metallic Palatin. de anno 1548. artic. 99. & seq. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 1. art. 5.*

§. XVI.

1 PRæter judicialem resignationem hisce & aliis venditorum fraudibus, veluti si de fodinarum bonitate & fructuositate, pro consequendo majori pretio, essent mentiti, alia quoque remedia in monti-
2 bus Hassiacis sunt posita. Quamvis enim pro istis fraudibus evitandis, & ne earum metu utilissima fodinarum res negligatur aut omittatur, venditiones partium metallicarum regulariter sint prohibitæ, neque liceat easdem celebrare, nisi per constitutos & specialiter juratos proxene-
3 tas seu Kucks Krentzler / cum tamen easdem sæpè contra prohibitionem fieri contingat, constitutum est, si quispiam alius, præter dictos juratos, mentiendo de fodinæ bonitate emptorem fefellerit, ut pretium solutum restituat, & per quatuor septimanas carceris sustineat pœnam; temporalem verò ad quosdam annos subeat è loco fodinarum relegationem, qui venditorem ratione soluti pretii non poterit indemnisare. Si quoque majori fraude quis partes fodinæ, quas nullas habuit, vendere præsumpserit, pretium & expensas restituet, subiturus per octo septimanas carceris, vel etiam, si pretium & expensas non refundat, æternæ

è tota

è tota regione relegationis, ac inſuper quandoque pro modo fraudis &
delicti, fuſtigationis pœnam: idemque proceſſus ſervatur contra ipſos 6
conſtitutos juratos, ſi tale quidpiam doloſè, contra juramenti fidem,
admiſerint *v. Ordinat. metallic. Haſſiac. de anno 1616. part. 1. artic. 13.*

## §. XVII.

AD ea, de quibus modò docui, fraudum genera etiam hoc referen- 1
dum eſt, ſi quis reſignationem fodinæ ejusve partis feciſſet ſimulatè,
cujus tamen fructus ipſe percepturus ſit & retinere velit: qui eo malo 2
facto incurrit pœnam, ut iſta fodinæ pars nihilominùs acquiratur ei, cui
reſignatio facta eſt, vel ſi is fodinam habere & ædificare nolit aut non
poſſit, eadem tunc cedat Fiſco, tanquam propter abnegationem ex ſpe-
ciali Palatina & Haſſiacâ lege in cauſa caduci conſtituta *Ordinat. metallic.
Palatin. de anno 1548. artic.* 101. 102. *Ordinat. metallic. Haſſiac. de anno
1616. part. 2. artic. 6.*

## §. XVIII.

EX ultimo venditionis requiſito conſequitur, quòd venditio, cœte- 1
ra conſiſtens, pleno deſtituatur effectu, neque dominium rei ven-
ditæ & traditæ transferatur, quando ſolutio pretii non eſſet facta, nec fi-
des de eo habita Böhm. Berg=Recht. *lib. 3. c. 5. verſ.* Was nun dero-
geſtalt verkaufft wird. Quid ergò dicendum, ſi venditio fuiſſet con- 2
tracta, & pars pretii ſoluta, vel arrha, in pretium poſteà computanda,
data cum hâc reſervatione, ut in emptoris ſit arbitrio, prius de bonitate
fodinæ perquirere, & tunc vel ſtare contractui, vel renunciare, vel per-
dere datum pretium? Jus Bohemicum hoc caſu ſtatuit, ut emptor vo-
lens ſervare contractum, præſtituto die paratus ſit ad ſolutionem reli- 3
qui pretii, ſecus pretium ante datum perditurus, niſi aliter eſſet con-
ventum. Böhm. Berg=Recht. *lib. 3. c. 5. verſ.* Wann nun ſolcher Con-
tract und Kauff. At ſi per venditorem ſtetiſſet, ejusque fraude foret fa-
ctum, quò minus emptor eo die ſolvere paratus eſſet, ut ſic venditor 4
colorem aliquem, quaſi emptor debito & convento tempore non ſol-
viſſet, nactus eſſe videatur tam retinendi, velut perditum, ſolutum pre-
tium, quàm fodinam, tanquam contractu non impleto ſuam, tunc
emptor, ne fraus venditori proſit, & ſibi noceat, conſultum habet, ut
ſtatim deſuper proteſtetur, reliquumque pretium præſentibus teſtibus
apud quendam juratum Officialem metallicum, aliumve virum hone-
ſtum, deponat, venditori tradendum: Equidem hoc ipſo efficiet, ut ſo-

petita vel præstita sit, stetisset, aut emptor ex alia justa causa eam petere fuisset impeditus: quale impedimentum sive petendæ sive præstandæ 3
evictionis, quando per absentiam unius vel alterius partis, emptori aut venditori, acciderit, uterque satis erit securus, si eam rem, nimirum qualiter vel emptor evictionem petat, vel venditor præstare velit, denunciaverit Capitaneo & montium Magistro, subiturus acerbiorem pœnam ac fodinæ jacturam, qui fraudulentâ absentiæ simulatione dolosè quid hoc nomine commiserit *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 103. 104. *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 2. artic. 21.*

## §. XXII.

Post venditionem succedit locatio, in quâ itidem requiritur utrinque 1
consensus de re & mercede seu pensione, eoque nondum perfecto licet alterutri à contractu resilire: Consensu verò plenè existente quilibet 2
obligatur ad præstandum omne id, quod conventum est & placuit, adeò ut neque sub obtentu minoris mercedis contractus suo effectu destituendus, verùm à locatore traditio fodinæ ad usum, à conductore verò solutio mercedis perficienda sit, itemque conveniat fodinæ locatæ non deteriorandæ, aliave pacta adimpleri, atque convento locationis tempore elapso eandem finiri Böhm. Berg-Recht. *lib.* 3. *c.* 5. *vers.* Uber oben angezeigte Weisse *& seq. usque ad vers.* Nach verflossenem *Termin. inclusivè.* Quæritur autem, si dies in quem incidit finis locationis, es- 3
set dies festus, an nihilominùs finiatur locatio? quod ita meritò decidit Jus Bohemicum *d c.* 5. *vers.* Begeb es sich aber daß den arbeitenden Tag. Porrò quæritur si conductor ante finitum locationis diem omnia à se cæ- 4
sa metalla nondum exportâsset, cui cedant metalla nondum exportata? Rectè mihi videtur jure Bohemico dispositum, si conductor ex legitimis causis fuisset impeditus, quo minùs cæsa metalla potuerit exportare, quòd tunc ad ipsum spectent ea metalla *d. c.* 5. *vers.* Auff welche jetzt erzehlte Bedencken. imò etiam quòd eidem talia metalla acquirantur 5
simpliciter absque ullâ distinctione, quia aliàs cum damno conductoris locator fieret locupletior, contra æquitatem naturalem *ibid. vers.* Wir können auch nicht finden. Quâ enim firmâ ratione tandem subji- 6
ciatur distinctio, ut locatori cedere debeant metalla, quæ in ipsa septimana, quâ locatio finitur, cæsa fuissent nec exportata; conductori verò ea, quæ anteà cæsa & nondum exportata essent *ibid. vers.* Beseh-


len

len auch daß diesem Beschluß. viderit compilator ejus juris, qui quoque defendendam habet hujus declarationis extensionem ad locationem quâ Regalium dominus suas partes alteri concessit *d. vers.* Befehlen
7 auch. Cœterum occasione exportationis metallorum ex jure Hassiaco meretur observari, quòd fieri debeat secundum leges & consuetudines metallicas in operis matutinis zur frühe Schicht / itemque cum præscitu Capitanei, montium administratoris & Magistri, atque post metallorum cæsorum ocularem inspectionem *v. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. p. 2. artic. 9.*

§ XXIII.

1 ORdo nunc suggerit ad metalli fodinarum donationes procedere, ratione quarum id saltem Bohemico jure peculiariter statutum est, ut interveniat, sicut in venditione, resignatio judicialis Böhm. Berg-Recht *lib. 3. c. 6. vers.* Daß einer durch eine Ubergab. *in fin. item c. 5. vers.*
2 Und darumb wollen wir daß im Kauffen der Bergtheil. De coetero æquè hæ, ut aliæ donationes, fiunt vel inter vivos vel mortis causâ *d. c. 6.*
3 *vers.* Daß einer durch eine Ubergab. *vers.* Uber diesse ist noch eine andere Weisse. itemque hæ metallifodinarum donationes, instar aliarum donationum, inter conjuges sunt prohibitæ *ibid. vers.* Es haben aber die hochlöbliche. *vers.* und derowegen solchem vorzukommen.

§. XXIV.

1 CEssiones metallifodinarum tunc videntur fieri, quando cujusdam procurator seu mandatarius, qui aliquas fodinæ partes emerat, emptori contra venditorem, eas tradere vel judicialiter resignare recusan-
2 tem, cedit suas actiones, quâ cessione factâ emptor contra venditorem actionem, omneque jus venditum consequitur *v.* Böhm. Bergrecht *lib.*
3 *3. c. 7. vers.* In diessem *capitul.* Quemadmodum autem venditio aliave quævis rei litigiosæ alienatio nullius est momenti, ita quoque cessio partium metallicarum vel fodinarum, quæ in litem jam ante erant deductæ, nullas habet vires, maximè si in quempiam potentiorem fraudulenter foret tunc facta, quando jam victoria litis desperabatur, *ibid. vers.* Dieweilen aber im Rechten verbotten. *add. supr. §. 7. hic.*

§. XXV.

1 DEnique metalli fodinæ etiam dantur pignori, & quandoque in iis jus
2 antichreticum constituitur. Cùm verò legalis pacti antichretici natura sit, ut percepti fructus immodici imputentur in sortem, incidit

quæ-

quæstio, an ea perceptorum fructuum in sortem imputatio locum habeat etiam in oppignorationibus metallifodinarum? Affirmant Docto- 3
res, si venæ essent verè metalliferæ, ac reditus metallici qui deductis impensis obveniunt, non admodum incerti; negantes id idem, si proventus forent valdè incerti, utut immodici. *v. Richter. part. 2. decis. 74. n. 15.*
ubi subnectit responsum Facultatis juridicæ jenensis: Wann gleich dem 4
Grabnern die Kucks als sein Eigenthum an statt der Zinß zugebrauchen verschrieben / auch diesse Clausul mit angehenget / daß Grabner weder durch Euch / noch Eure Mutter / oder sonst jemands / weder umb die Handschrifft / Kucks / Rechnung / compensation, oder anders belanget werden solle: Dannoch dieweilen ihme die Kucks nicht recht eigenthümblich / sondern nur an statt der Zinsen wegen der Haupt-Summen derselben Außbeute einzunehmen verschrieben / So ist Er wegen hoher Ubermässigkeit derselben solche Außbeut in sortem zu computiren / oder ihm daran / nach abgezogenen Landüblichen interesse, ab-
kürtzen zu lassen schuldig. V. R. W.

§. XXVI.

Ad modos metallifodinarum acquirendarum, de quibus hactenus la- 1
tè actum, haud pertinet confiscatio, ceu cui metallifodinæ & proventus 2
metallici, ex singulari privilegio, & rei metallicæ favore, per totum Imperium Romano-Germanicum recepta consuetudine, non subjiciuntur, qualitercunque etiam delinquatur, velut testatur Besold. *in thes. pract. voc.* Bergwerck.

# SECTIO VII.

## De mensuratione metallifodinarum.

§. I.

IN præmissis Sect. 4. & 5. itemque infr. Sect. 9. §. 13. & Sect. 11. §. 3. n. 1
6. aliquoties fit mentio mensurationis fodinarum *v. h. class. 3. Sect. 4.*
§. 4. 5. 8. 9. 10. 11. 14. Sect. 5. §. 1. Sect. 9. § 13. *Sect.* 11. §. 3. n. 6. Quæ 2
ideò ibidem dicta huc erunt repetenda, & nunc porrò mensurationis necessitas inde æstimanda, quòd eorum qui jus fodiendi quoquo titulo habent, intersit ante sumptuum impensam verisimiliter de metallorum proventibus esse certiores. Quapropter etiam in hunc finem solent ad- 3
hiberi periti metallici seu mensores, qui virgulis metallicis tam principalium-

lium quàm transversarum venarum externam magnitudinem, latitudinem, profunditatem, itemve intrinsecam qualitatem ac bonitatem ex-
4 plorent, atque de futura proventuum spe renuncient. Hi, si latâ culpâ vel dolo, alterum ad fodiendum persuadendi causâ, in metiendo fefellerint, falsumve modum renunciaverint, ad præstandum omne, quod interest, jure obligantur *arg. l. 6. verb. lapidem. l. 7. ff. si mens. fals. mod. dix.* E
5 contrario, si bene officio functi fuerint, promerita laboris sui debetur merces, sicut etiam eo nomine ipsi montium Magistro aliisve Officialibus, qui curam mensurationis sustinent, certæ sportulæ constitutæ sunt *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. §. 29. 30.*

§. II.

1 IN Hassiacis montibus internæ fodinarum qualitatis & bonitatis exploratio incumbit **dem Probirer** / qui ideò ex peritissimis constituendus & juramento fidelitatis obstringendus est, ut eam explorationem pro de-
2 bitâ, ad certum modum determinatâ mercede, fideliter perficiat: Neque permissum est ulli alii, nisi **in Hütten denen Hütten-Schreibern** / se huic
3 negotio vel gratis vel pro mercede immiscere, adeò ut clancularii furtivi, ac fraudulenti exploratores, qui fodinarum dominos inani spe ad fodiendum dolosè inducere non erubuerint, è fodinis & regione penitus relegandi, aut deprehensi acriter puniendi sint *v. Ordinat. metallic. Hassiac. de*
4 *anno 1616. part. 1. artic. 8.* Eadem & plura alia de officio horum exploratorum videre licet in Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. *artic. 145. & seq.*

§. III.

1 HIsce defraudatoribus forsitan non injuriâ annumeraverim fodinarum Præsides, quandoque imagines & exempla eorum, qui ex metallifodinis rem fecerunt, ad parietes depicta dolosè appendentes, ut saltem plures ad faciendas impensas illectent, cùm forsitan fodinanarum infertilitatem jam ante habeant persuasam *v. Arnisæ. de jur. Ma-*
2 *jestat. lib. 3. c. 5. n. 4. lit. E.* Haud verò hoc fulmen etiam in eos conjecerim, qui solâ eorum, qui è re metallica divites effecti, raritate non perterriti, ex vera ubertatis metallorum spe, bonâ intentione & fide, alios plures in consortium suum attrahere studuerunt, laudem potiùs ideò promeriti, quòd rei publicè utilis promotores extiterint. Si
3 enim, quæso, Imperii Constitutiones, quibus permittitur Principibus, qui in suis terris metallifodinas possident, separatim habere offi-

officinas monetarias, cùm aliis, utut privilegio cudendæ monetæ de cœtero gaudentibus, non nisi in officinis per singulos Imperii circulos singulariter constitutis & approbatis monetam cudere liceat, suam ideò merentur laudem, quod favorem promovendarum cum impensâ & sumptu metallifodinarum contineant *v. Recess. Imp. de anno 1570. §. 133. de anno 1571. §. 27. de anno 1594. §. 102 jung. quæst. miscell. ult.* Si quoq; 4
vitium non incurrunt, qui quandoque fodinas majori sumptu ædificant, quàm ex iisdem proventus sperare licet, eò quòd sumptus expensi permaneant in commerciis hominum, & per culturam fodinarum provincia adhuc tantò reddatur opulentior, quantò plus metallorum, anteà latentium, fuerit effossum ac ultrà in hominum commercium deductum? Quomodo vitio verterem illi, qui in causam publicè utilem 5
quandam suarum divitiarum partem sacrificare, pluriumque animis id æquissimum desiderium imprimere paratus esset?

# SECTIO VIII.

## DE Collectatione metallifodinarum.

### §. I.

QUemadmodum olim haud iniquum reputatum fuit, ut domi- 1
ni fundorum in quibus essent metallifodinæ, ratione earundem, ob maximam fundorum fructuositatem, dependerent tributum, eæque censui subjicerentur *l. 4. §. 7. ff. de censib.* ita ho- 2
die, ubi metallifodinæ Regalibus annumeratæ sunt, nullam habent iniquitatem decimæ, quæ ex fructibus metallorum domino Regalium persolvuntur *v. supr. h. Class. 3. Sect. 3. §. 1. 2. 6.* imò si penitiùs rem inspicia- 3
mus, videri posset, utrumq; id præstandum esse hodie territorii Domino, nimirum & tributum & decimas, eò quòd illud immediatè & unicè ex superioritate territoriali pro sublevandis Reip. oneribus procedat, hæ verò in locum & recognitionem concessi metallorum utilis dominii, quod aliàs ad dominum Regalium ex eâdem superioritate pertinuisset, surrogatæ sint, & nunc quasi proprietatis jure percipiantur. Sed nolim 4
nimiâ subtilitate Principibus, non rarò in rem propriam quàm communem avidioribus, consulere quod publicè perniciosum futurum sit,

viamque queat aperire, ut metallorum perquisitio penitus omittatur. Potiùs deterritum volo quemcunque bonum Principem exemplo Lysimachi jam olim in Troade vectigal salinarum instituentis: Ferunt enim naturam quasi salinarum id refugisse, & exaruisse salinas; at, remisso vectigali, rursus prodiisse. *v. Gothofred. ad. l. 8. §. 8. ff. de poen. lit. 1.*

§. II.

1 NIhil huc pertinent, neque decimis Regalium domini quicquam detrahunt, aliæ decimæ & vectigalia quæ dominis fundorum, in quibus aperiuntur metallifodinæ, itemque dominis sylvarum, è quibus ligna pro fulciendis fodinis suppetunt, penduntur in compensationem sui damni, non propter aliquod jus superioritatis *v. Supr. h. Class. 3. Sect. 2. § 14. n. 3. sect 4. § . 11.*

§. III.

1 HAud etiam eò referendæ sunt collectæ, quas domini metallifodinarum in earundem & cuniculorum ædificationem ac conservationem, inque mercedes Officialium & fossorum, aliasq; necessarias fodinarum impensas contribuunt, Die Zubuß *v. Ordinat metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 22 Richter. velitat. academ. 24. membr. 4. n. 162. add. infr. h. Class.*
2 *3. sect. 9. §. 18. & seq.* Quemadmodum enim quælibet universitas, etiam ea quæ Regalibus & jurisdictione destituta est, saltem vi pacti & conventionis vel consuetudinis, pro inevitabili necessitate, absque licentia superioris, nisi alia consuetudo hanc exposcat, convocatis omnibus de universitate, semet ad voluntariam collationem validè obstringit *Michaël. de jurisdict. conclus. 137. Klock. de contribution. c. 5. n.* 103. 104. 105.
3 106. 107. *& seqq.* ita ex eodem fonte procedit prædicta in usum metallifodinarum contributio *Richter. d. loc.* quippe fruentibus fodinarum dominis jure universitatis, collegii seu corporis *v. supr. h. Class. 3.*
4 *sect. 2. § 21.* unde verò aliqua jurisdictio vel Regale jus collectandi non resultat, adeoque ab illa contributione ad aliquam superioritatem territorialem non valet argumentatio vel illatio *Klock. d. c. 5. n.* 104. 105.

SECTIO

# SECTIO IX.

## *de* Officialibus & operariis metallicis.

### §. I.

EX iis, quæ de jure metallico circa ipsas res sunt proposita, insimul 1
apparet de quibusdam personis, quibus ea jura reddenda sunt.
Cum verò hodie Regalium domini non ipsi, sed per Officiales 2
& operarios sua fodinarum jura consueverint curare & administrare, imò & privati conductores, quandam quasi societatem & collegium instituentes, sine Officialibus qui eam dirigant, & operariis scopum attingere haud queant, ideò horum quoque jura & Officia certis le- 3
gibus oportuit muniri. Præmittere lubuit, quæ ex jure Romano hanc
in rem colligi potuerunt, nimirum (1) si fossores provinciâ, ex qua ori- 4
undi sunt, desertâ ad externam regionem migraverint, quod sine ulla temporis præscriptione cum uxore & sobole ad propriæ originis stirpem laremque queant revocari, nec Fisco quicquam ratione tributorum, vel personarum, si fortè homines proprii aut adscriptitii essent, decedat ob hoc quod privatorum metalla alibi fodienda conduxerint *l. ult. C. de metallar.* qui tamen etiam domino provinciæ, in quâ metallifodinarum conductarum gratiâ commorantur, homagium præstare jure obstringuntur, eodem rursus solvendi si inde aliorsum discesserint, ligandi verò alterâ vice ubi commorandi causa essent reversi, velut in Comitatu principali dignitate fulgente Hennebergico, nec non in montibus Brunsuicensibus & Lüneburgensibus, expressis sanctionibus cautum est *v. Ordinat. provincial. Hennebergic. de anno 1539. lib. 1. tit. 1. cap. 4. & (quæ cum multis aliis nuper demum ad manus pervenit adeoque earum ad plures materiæ metallicæ locos accommodatio benevolo lectori relinquenda fuit.) Ordinat. metallic. Brunsuicens. & Lüneburg. de anno 1616. part. 2. artic. 88.* (2) si servus 5
metallarius, ut in plano seu superficie operaretur, esset commodatus, à commodatario autem in profundo aliove periculoso loco adhibitus, ut mortuus cecidisset, quod commodatarius eo nomine teneatur; Sicut etiam, quando funium aut perticarum vetustate casus contigisset, utut hoc posteriori casu vel simpliciter, vel ut

in profundo quoque operaretur, fuisset commodatus: Econtrario penes commodantem periculum residet, si commodatarii nulla culpa versetur
6 *arg. l. 5. §. 7. ff. commodat.* (3) quòd olim, quando ob modò dictum vel etiam spectrorum, in metallifodinis faciliùs oberrantium *v. Præfat. num.* 20. periculum difficile erat operarios metallicos invenire, sæpius criminum rei, etiam qui fœminini sexus essent, in metallum & opus metalli fuerint damnati, ne ob fossorum aliorumve operariorum defectum tam pretiosi cum damno publico laterent thesauri, eaque pœna nec hodie alicubi inusitata est *v. l.* 8. §. 4. 5. 6. 7. 8. 10. 12 *l.* 10. *pr.* & §. 1. *l.* 17. *pr.* & §. 1. *l.* 36. *ff. de pœn* § 3. *instit. quib. mod. jus patr. pot. solv. l.* 3. §. 7. *ff. de sepulchr. viol. l.* 1. *ff. de jurib. balnear. l.* 11. *C. de inofficios. l.* 3. *C. de incest. nupt. Nov.* 22. *c.* 8. *Andr. Dom. Flocc. de potestat. Rom. lib.* 2. *c.* 6. *pag.* 69. *Henric. Salmuth. in not. ad Panzir. de. reb. memor. deperd. tit. de damnat. in metall. p.* 709. *Gryphiand. de insul c.* 16. *n.* 43. 44. & 63. *Stamm. de servit. personal. lib.* 1. *tit.* 3. *cap.* 1. *n.* 10. & 11. *Rosbach. process. judiciar. tit.* 2. *n.* 11. *Struv. S. C. Exerc.* 15. *th.* 54. *Naurath. de vit. & mort. hom. th.* 97

§. II.

1 His ex jure Romano præmissis etiam ea tangenda sunt quæ de Officialibus & operariis; qui hodie ad fodinas necessarii sunt, in ple-
2 risque montibus peculiari jure sunt disposita: Et primò quidem occurrunt Officiales metallici majores, quorum munus non in nuda rerum metallicarum administratione consistit, sed & in jurisdictione super
3 personis & rebus metallicis. Et quidem prior muneris pars, quæ circa administrationem rerum metallicarum occupatur, est hujus loci; ad alium verò inferiùs locum, ubi de judicio metallico agitur, referendum id officium quod in jurisdictione versatur.

§. III.

1 In Bohemia Urbariis, den Urbürern, hoc quoad administrationem injunctum est officium ut generaliter omnia curent fieri, quæ Regis & publica fodinarum utilitas poscit, impediant verò cuncta, quæ quoquo modo fodinarum jura & fructus possunt diminuere Böhm Berg-Recht
2 *lib.* 1. *c.* 3. *vers.* Unser Urbürer sollen mit höchstem Fleiß. Eaque cura generalis in montibus Hassiacis spectat ad Capitaneum, den Berg-Haupt-Mann / supremum judicem metallicum, cujus inspectioni & arbitrio reliqui Officiales subsunt & parere necesse habent *v. Ordinat. metallic.*
3 *Hassiac de anno* 1616. *part.* 1. *artic.* 1. In Palatinatu id officii ac potestatis com-

commissum Præfecto montium dem Berg-Amptmann. *v. Ordin. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 2.*

§. IV.

POrrò Urbariorum est officium ut utiliter faciant locationes licentiæ 1
fodiendi metalla, item fodinarum regiarum, decimarum (quæ ipsæ urburæ nomine olim venerunt *v. Arnis. de jur. Maj. lib. 3. c. 5. n. 4. vers. ideoq; alii*) aliarumque partium ad Regem pertinentium *v.* Böhm. Berg-Recht *lib. 2. c. 1. vers.* zum andern *vers.* Würde der jenige. *Item. lib. 3. c. 5. vers.* Und demnach wir auß angeborner Güte. *vers.* Welchen gefährlichen. *vers.* Ordnen Wir. *c. 9. vers.* die Steiger haben ihren Namen Ut 2
itidem Magistros montium, die Bergmeister / aliosque Officiales juramento (cujus formulas tam generales, quàm speciales ad officium decimatoris, montium Magistri, juratorum, Scriptoris fodinarum, administratoris fodinarum, Scansorum, metalli divisorum, Præfectorum officinæ excoctoriæ, item excoctorum & operariorum directas, suppeditant Ordinationes metallicæ, Palatina de anno 1548. *in fin.* & Hassiaca de anno 1616. *part.* 1. *artic. 12.*) astringant ad officii sui observantiam, removeantque in officio negligentes, si fodinarum conductores remotionem decernere tergiversarentur *v.* Böhm. Berg-Recht *d. loc. vers.* Sie sollen auch Krafft ihres Ampts. *It. lib. 3. c. 7. vers.* und auff daß es nicht unordentlich. *c. 8. vers.* über diese sein noch *c. 9. vers.* Unser Königlich Gemüth *& vers. fin. c. 11. vers.* und wie alle. *c. 12. pr. c. 17.* qualis 3
potestas constituendi & removendi alios Officiales tributa in montibus Hassiacis est Capitaneo, dem Berg-Hauptmann *v. d. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 1. artic. 1. & artic. 6. pr.*

§. V.

DEnique Urbariis in Bohemia incumbit, ut procurent necessariam 1
provisionem, præprimis quidem impensas quæ pro exsolvendis mercedibus operariorum, itemve pro ædificandâ & conservandâ fodinâ requiruntur, ne secus impedimentum aliquod obveniat utilissimo labori Böhm. Berg-Recht *d. loc. vers.* Es stehet auch ihrem Ampt zu. *add. §. 18. & seq. hic.*

§. VI.

AD juratorum officium pertinet curare, quò victualia aliave necessa- 1
ria (siquidem ultrà necessitatem nil quicquam tale comparandum est *v. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 1. artic. 3. vers.* Es sollen die

die Geschwornen. *artic. 6. vers.* So ein Schichtmeister ) justo pretio,
2 vero pondere ac mensurâ vendantur: *add.* §. 9. *hic n.* 1. ut itidem pontes ac viæ publicæ, aliæve consuetæ, quandoque etiam noviter pro usu fodinarum specialiter constitutæ, quas vendere certis casibus jure obligatur fundi dominus, non præcludantur aliquo apposito opere, quò minus commodè ad fodinas transire, vehere, aut quid trahere liceat. Böhm. Berg-Recht *d. lib. 1. c. 5. vers.* Es will auch den Geschwornen. & *vers.* die Geschworne sollen treulich verhüten. *Ordinat. metallic. Hassiac. de*
3 *anno* 1658. §. 10. 11. 12. 13. 14. 16. Et denique ipsorum est advertere, quò locationes fodinarum ab Urbariis rectè fiant. *v. text. ex jure Bohemico citat. in* §. 4.

§. VII.

1 Ulteriùs jure metallico Hassiaco juratis est impositum, ut singulis quatuordecim diebus, pro removendis quibuscunque impedimentis, & procurandis ac promovendis omnibus ad fodinam necessariis, instituant visitationem fodinarum, alternisque semestribus, quò magis cunctas montium ac fodinarum partes habeant perspectas, permutent
2 partes visitandas, inque eâ visitatione quasi alternent: Porrò iidem cùm reliquis Officialibus habent præcavendum, ac diligentissimè inspiciendum, quò magis operarii lapidem debitè cædant, atque pro conventâ vel statutâ, aut ipsorum arbitrio determinatâ justâ & æquâ, nunquam ultra justitiæ cancellos in liberâ operariorum voluntate ( cui conniventes Scansores cinguli amissionem patiuntur ) relinquendâ mercede, assi-
3 duam præstent operam. Et denique ipsorum est providere, si nunc lapis faciliori negotio queat cædi quàm poterat tempore conductionis, ut operarii conventam mercedem patiantur debitè moderari *v. Ordinat.*
4 *metallic. Hassiac. de anno* 1616. *part. 1. artic. 3. & part. 2. artic.* 14. 17. qui tamen convenienti mercede haud sunt privandi, si quandoque per justam causam, quæ excusationem mereatur, ab opera & labore cessaverint *d.*
5 *Ordin. metall. Hass. de anno* 1616. *part. 2. artic.* 14. maximè si eo nomine à Magistro montium veniam impetraverint, in quâ tamen concedendâ, nî gravissima urgeat causa, se meritò is præbet difficilem *v. Ordinat. me-*
6 *tallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 42. De cœtero hæc omnia quæ de officio juratorum Bohemica & Hassiaca jura disponunt, sunt gemina iis quæ circa eorundem officium statuit Ordinatio metallica Palatina de anno 1548. *artic.* 59. 60. 61. 62. 63. 64.

§. VIII.

## §. VIII.

MAgistris montium, den Bergmeistern / tanquam qui reliquis inferioribus Officialibus & operariis præsunt, diligentissima injuncta est cura atque inspectio, ut omnia fiant ritè, ordine & utiliter, nihilque quod fodinis proficuum negligatur, ut etiam cuncta impedimenta prudenter declinentur aut removeantur, atque utilitas fodinarum omni studio & consilio, eoque singulis septimanis cum reliquis Officialibus communicato, promoveatur Böhmisch Berg-Recht *lib. 1. c. 7. vers.* Die Berg-Meister haben ihren Namen *vers.* Derhalben ist unsere ernste Meynung. *vers.* der Bergmeister soll alle Wochen. *vers.* Und auff daß es nicht unordentlich. Unde ipsorum est provi- 1
dere operariis de convenienti mercede, quæ tamen non ex ipsis cæsis metallis præstanda aut sumenda est, nisi saltem pro quibusdam Officialibus & operariis, quibus certæ partes in salarium sunt assignatæ. De cæ- 2
tero hoc suum Magister montium officium quod circa mercedem operariorum occupatum est, absolvit vel mercedis solutionem injungendo solvere retardantibus, vel operarios immittendo in partes metallicas eorum, qui mandato suo non paruerunt, utut aliàs propter alia debita, quæ non ratione ipsarum Fodinarum essent contracta, immissionibus in metallifodinas haud sit locus *ibid. vers.* Ferner sollen die Bergmeister. *vers.* Auch sol der Bergmeister nicht Hülffe. *vers.* Hiemit sollen. & *vers.* Die Bergmeister sollen auch ein erbar. *add. infr.* §. 17. *n.* 2. 3. §. 19. *n.* 2. *hic.* quod tamen metallifodinarum ratione aliorum debitorum privilegium non obtinet in Palatinatu, ubi propter quæcunque debita procedit executio & immissio primò in pignora apud Magistrum montium in securitatem crediti deposita, deinde in fructus metallifodinarum, maximè si hæ oppignoratæ essent: denique etiam, ubi ex annuis fructibus debitum successivè extingui posse non sit sperandum, in ipsas metallifodinas. *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 189. 190. 191.* In Palati- 4
nis & Hassiacis montibus solutio mercedum incumbit administratoribus fodinarum, denen Schichtmeistern/ & quidem ut eam statis temporibus ac diebus, in præsentia Scansorum, faciant ipsis præsentibus operariis, absque ulla diminutione, non aliâ quàm in ea regione usitatâ pecuniâ, neque per quandam permutationem aut compensationem in mercibus, metallis, aut decimis. *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 73.*

78. *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 1. artic. 6. vers.* Bey Ablohnung der Arbeiter. *part. 2. artic. 18. add. infr. §. 20. hic.*

§. IX.

1 PErtinet quoque ad montium Magistros cura & provisio lignorum, aliarumque rerum, quæ pro usu fodinarum sunt necessariæ: inde prospiciunt, ne vel inutiles ac superflui fiant sumptus, vel necessarii & utiles negligantur Böhm. Bergrecht *d. c. 7. vers.* die Bergmeister sollen nicht unterlassen. add. quoad præcavendam superfluam expensam *Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 28.* Ordin. metallic. Hassiac. de anno 1616. *part. 1. artic. 3. vers.* Es sollen die Geschwornen. *It. artic. 4. vers.* der Zehender soll keinem. ubi cavetur, daß so wol der Zehender über die Nothdurfft keine Außlage thun/ als auch der Schichtmeister nichts übriges fordern /und dadurch gegen ihre Gewercke keine Schuld auff
2 sich laden sollen. *jung. supr §. 6. n. 1. & 2. hic.* Similiter ipsis jure Bohemico demandatum est, ut expediant eam locationem, quam in quibusdam fodinæ partibus primi conductores unanimi consensu fieri decreve-
3 runt *v. supr. h. Class. 3. Sect. 6. §. 2. & seq.* In Hassia verò iisdem concessa est facultas locandi licentiam fodiendi in omnibus locis ac montibus suæ curæ commissis *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. p. 1. artic. 2.*

§. X.

1 DEnique coram Magistris montium in Bohemia, in Hassia verò bey dem Gegen oder Berg-Schreiber mit Vorwissen des Bergmeisters / facienda est resignatio ejus partis metallicæ, quam quis alteri venditurus est vel donaturus *v. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 16 6. p. 1. artic. 5.* Böhm. Berg-Recht *lib. 1. c. 7. vers.* Welcher Gewercke seiner Berg-
2 Theil viel oder wenig. Ubi etiam & vers. seqq. agitur de ipsorum salario, & ut loco metallorum, quæ hactenus pro consuetudine singulis festis diebus fuêre præbita, solvatur certa pecuniæ summa.

§. XI.

1 IN Bohemia Scriptorum urburæ officium est; In Hassiacis autem montibus id muneris injunctum legimus dem Zehender und Schichtmeister /Item dem Silberbrenner/ ut non minùs sumptus impensos, quàm omnes proventus metallicos, hos quidem cum specificâ expressione ipsius ponderis, quod singulis vicibus, quotiescunque cruda materia ad perfectiorem & puriorem statum fuerit liquefacta, repertum est, diligentissimè conscribant, fructusq; metallicos usq; ad debitam distributionem

tionem asservent, nihil planè, nisi cum debita præcautione solummodò pro necessitate fodinarum, expendentes, atque reddituri rationem de omni singularum fodinarum singulis diebus proventu & sumptu. Un- 2
de ad id officium eligendi sunt homines summâ fidelitate conspicui, qui sine ulla ambitione, amicitia, odio, metuve prospiciant, quid cuique, vel Regi vel fodinarum conductoribus, ex fructibus metallicis debeatur: ut etiam omnes fraudes præcaveantur ac præcidantur: nec non ut distributio collectarum, quæ quandoq; fodinis imponendæ sunt *v. Sect. praeced. 8. §. 3.* fiat justè pro cujusque fodinæ bonitate Böhmisch Berg-Recht *lib. 1. c. 8. per tot. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 1. artic. 4. 6. 7. add. infr. §. 18. & seq.* Has omnes conscriptiones, de quibus in hoc & 3
præced §§. mentio facta, nec non alias quasvis, quæ in locationibus conductionibus, resignationibus, alienationibus, &c. necessariæ sunt, in Palatinis montibus perficit Scriptor fodinarum der Berg-Schreiber: ac libri omnes, in quibus tale quicquam consignatum, asservantur in peculiari scrinio, pro quo occludendo & aperiendo tam Scriptor fodinarum quàm montium Magister habet clavem *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic.* 59. 64. 65. 66. 67. 114. 204. 205.

## §. XII.

Scansores, qui ex corpore robustis, artem lignatoriam & peritiam cædendi lapides callentibus hominibus eligendi, scandent montes ac fo- 1
dinas, perquirentes omnes defectus & impedimenta fodinarum. Si ta- 2
lia deprehenderint remedia ponunt: itemque vacuas & locari necessa- 3
rias repertas partes locari admonent Magistrum montium, aut eo absente ipsi ex jussu Urbarii locationem expediunt Böhmisch Berg-Recht *lib. 1. c. 9. Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 108. 111. 112.
In Palatinis & Hassiacis montibus metallifodinis ipsis insuper deman- 4
data cura est, quò magis quisque operarius debitum perficiat laborem, cariturus neglecti temporis mercede, qui vel ex justa vel irrelevante causa eum prætermiserit, & ultrà promeritam apud montium Magistrum sustinens pœnam, qui suæ desidiæ nullam probabilem habuerit causam.
Porrò Scansorum vigilantiæ est concreditum, quò magis operarii sebum, 5
ferrum, & aliud quidvis, quod pro fodinæ necessitate acceperunt, in eam ipsam necessitatem expendant, nec verò ad proprios usus dolosè convertant *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 106. & seq. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno* 1616. *part. 1. artic.* 10. *add. infr.* §. 15. 16. 18. *& seq.*

6 *hic.* quò etiam operarii cuncta metalla debitè cædant, colligant, & asservent, neque ulla vel in fodinis aut montibus relinquant, vel incuriâ quâdam cum terra è fodinis egesta misceri aut sub tumulis egestis obtegi
7 sinant *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 45. 47. 83. 112. ne denique operarii absque suo & montium Magistri præscitu ac consensu modum fodiendi, alias quærendo venas, aut aliud quicquam, quod ad ædificationem fodinæ pertinet, immutare præsumant *d. Ordin. Palatin. artic.* 49. 113.

§. XIII.

1 MEnsorum Officium cernere licet quoties propter faciendas locationes, scrutandasve fodinas, aut ob lites de finibus fodinarum dirimendas mensuratione opus est. Böhm. Berg-Recht *lib. 1. c. 10. add. Sect. 7. supra.*

§. XIV.

1 CArpentariorum est fodinas fulcire & munire, ne unquam damnosa accidat ruina Böhm. Bergrecht *lib. 1. c XI.* indeque non est dubi-
2 um eosdem de damno teneri quod per suam negligentiam ex ruina contingit *add. supr.* §. 1. *hic num.* 5.

§. XV.

1 CUstodes, qui ex optimis hominibus seligendi & ad præstandam per pignora cautionem astringendi sunt, oportet vigilare & observare, ut omnia probè conserventur, ut operarii sani ac robusti eligantur, debitumque singulis horis laborem, nec verò ultrà continuo motu dupli-
2 catum, *v. infr.* §. 24. *hic.* perficiant, aut pro unaquâque die neglectâ careant mercede: Item ne vel cæsa metalla, vel metallica instrumenta,
3 aut aliud quidvis ex fodinis, furtim amoveantur: Ut quoque fabrii ferrarii pro acuendis & præparandis instrumentis metallicis sint unicui-
4 que operario, tam pauperi quàm diviti, pro certâ uniformi mercede, æquè prompti: ac denique ut carbones rectè conficiantur, neque inutiliter cònsumantur Böhm. Bergrecht *lib. 1. c. 12.*

§. XVI.

1 ID quod dixi operarios pro unaquâque die neglectâ carituros mercede, non minus, & quidem cum arbitrariâ pœna, statutum est jure metallico Hassiaco *v. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 1. artic. 6. vers.* Es soll auch der Schicht-Meister. *item artic. 10. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno.*
2 *1658.* §. 5. *& seq. add.* §. 12. *hic. num.* 4. Pari modo in furtivas metallorum & me-

metallicorum instrumentorum, aliarumve rerum quæ ad fodinas spectarent, surreptiones insurgunt leges Hassiacæ, statuendo, ne liceat aurifabris vel aliis, si non parem cum furibus aut surreptoribus subire velint pœnam, comparare ulla metalla, aut metallica instrumenta, vel quid simile ab ipsis operariis metallicis, aliisve suspectis personis, ceu quibus nulla metalla relinquenda, verùm decimatori tradenda sunt: Ne quoque judæis permissum sit in metallifodinis pernoctare, secus receptore pœnam arbitrariam, judæo autem confiscationem omnis pecuniæ mercisve apud ipsum inventæ incurrente, quæ pro dimidiâ fodinarum & territorii domino; pro altera dimidia illi, qui eum deprehenderit, applicanda sit. Atque is idem, si delictum iterare præsumpserit, graviori pecuniariæ aut corporali pœnæ subjicitur *v. Ordinat. metallic Hassiac. de anno 1616. p. 1. artic. 14. & 15. part. 2. artic. 9. vers.* Zu welcher Zeit. *vers.* Es sollen aber. *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1658.* §. 8. Eoque etiam pertinet prohibitio juris metallici Palatini, ne vel metalli divisores aut cæsores, vel alii quiquam operarii, unum alterumve lapidem cæsum secum manu sub quocunque prætextu ferant, Hand-Stein von den Zechen zu tragen/ in quam rem animadvertere commonentur Scansores, quibus tamen relicta facultas, si quis fodinæ condominus lapidem petat, vel peregrinus metallarius aliquo lapide, mit einem Stuff/ honorandus sit, ut eatenus se queant, absque sensibili dominorum damno, præbere liberales *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 144. 145.

## §. XVII.

PRocuratores colonorum seu conductorum constituuntur vel ad ipsas fodinæ partes in præsentia Magistri montium & duorum colonorum seu fodinæ condominorum, qui omnem liberam de iis partibus disponendi habent potestatem, sicut ipse constituens; vel saltem ad sumptus expendendos, ob quos non impensos constituens haud amittit suas fodinæ partes, nisi qui omnibus colonis ad fodinam crediderunt, coram Magistro montium movissent actionem, atque hic solutionem frustrà mandâsset Böhmisch Berg-Recht *lib.* 1. *c.* 14. *add. supr.* §. 8. *n.* 2. *hîc.* Non obst. h. Class 3. Sect. 5. §. 3. n. 3. In montibus tamen Hassiacis, ne propter sumptus sive ab ipsis Dominis sive ab eorum procuratoribus non impensos res publicè conducibilis diutius negligatur, partes

fodinarum ob eam causam amittuntur, reliquisque condominis accre-
4 scunt, quorum nomine, & in quorum utilitatem Præsides & admini-
stratores fodinarum, cum præscitu montium Magistri, easdem vel ædi-
5 ficari, vel vendi, aliisve addicicurant, competente in eâ venditione vel
addictione condominis fodinarum jure protimiseos, nec amplius, ut
olim, libertate permissâ eas partes amissas per viam Commissionis vel
6 mandati recuperandi, nisi forsitan tam steriles & infructuosæ eædem es-
sent, ut emptores non facilè invenirentur, satiusque foret prioribus do-
7 minis illas relinqui. Ne verò procuratorum negligentia noceat dominis
innocentibus, tenentur illi suâ pecuniâ fodinas à novis conductoribus
redimere, insuper subituri negligentiæ arbitrariam pœnam *v. Ordin. me-
tallic. Hassiac. de anno* 1616. *part. 2. artic.* 20.

§. XVIII.

1 His absentium colonorum Procuratoribus subjungere ex jure me-
tallico Palatino & Hassiaco placuit administratores fodinarum, die
Schichtmeister / quorum constitutio & remotio dependet ex arbitrio
2 fodinæ dominorum quibus pro salario id officii præstant: constituti ta-
men juramento fidelitatis obstringuntur à Magistro montium, insuperq;
per fidejussores cautionem interponere compelluntur, aut si fidejussores
non inveniant, ægrè non habent ferendum, quòd sibi alius ex collegio
3 fodinarum in eo officio adjungatur. Tales de cætero eligendi sunt, qui
calleant artem scribendi, legendi, fodinis sese intromittendi easque
scandendi: qui quoque cum Scansoribus nullam foveant cognationem
vel affinitatem, neque cum operariis singularem familiaritatem, quos
4 ideò etiam non possunt habere convictores seu commensales. Absti-
nere itidem hi fodinarum administratores jubentur ab omni societate
5 quæ fodinis ullo modo queat esse damnosa. Utrum verò uni in pluri-
bus fodinis id muneris concredendum, an potius plures administratores
super toto monte, singulis unus fodinis, aut quot constituendi sint, non
habet certam legem, sed prudentiæ dominorum relinquendum est,
quot quidem hi pluribus fodinarum partibus curandis sufficere putave-
6 rint. Officium eorum consistit in eo, ut collectas pro ædificatione fo-
dinarum aliusque usibus necessarias, neque ipsâ lege determinatas curent
pacisci, atque per Magistrum montium & juratos singulis fodinarum
partibus. Sie werden gebauet oder mit Fristen erhalten / *v. Supr. Sect.* 4.
7 §. 7. imponi. Has collectas legitimè impositas postmodum ipsos opor-
tet

tet singulis septimanis, aliisve statis temporibus absque ulla dilatione exigere, adeò ut conniventes vel cunctantes partem non solutam de suo rarationibus inferre teneantur. Dehinc pecunias acceptas pro fodina- 8
rum necessitate & utilitate rectè dispensent & expendant in mercedes operariorum, fodinarum ædificationes, coëmptionem sebi, ferri, plumbi, funium, labrorum, asserum, lignorum, & quæ plura necessitas utilitasve postulat: Singulis tribus mensibus cum specifica expressione per- 9
sonarum, rei, ponderis, numeri mensuræ, pretii, anni & dierum &c. rationes redditur de omnibus acceptis & expensis, nec non de proventibus metallicis decimatori traditis aut inter fodinarum dominos divisis.

## §. XIX.

POst earum rationum examinationem & justificationem inter condo- 1
minos de ulteriori contributione pro fodinarum utilitate, Von der Zubuße / ejusve quantitate solet conveniri ac desuper à Magistro montium in schedula attestari, secundum quam, si absentium colonorum Procuratores nectant moras (quippe præsentibus absque ulla admonitione solutio sub periculo amissionis suarum fodinæ partium injuncta est) administrator fodinarum, Der Schicht-Meister / denuò facit ex 2
actionem, facultate insuper eidem relictâ, si ea contributio necessitati non sufficeret, aut quidam dominorum solutionem cunctarentur, tunc pro fodinæ utilitate cum præscitu & consensu montium Magistri, pecunias mutuò sumendi, aut de suo credendi, restituendas omninò à fodinarum dominis, nisi eo nomine immissionem in ipsas fodinas, proximè post redditas sequentium trium mensium rationes, velint perpeti: Econ- 3
trà absque omni moræ indultu proceditur contra administratorem fodinarum, den Schichtmeister / ejusque fidejussores, si ex rationibus plus acceptum quam expensum appareat.

## §. XX.

SI non ipse fodinarum administrator exigat pecunias conventas, verùm operariis pro sua mercede exigendas assignet, haud permissum 1
est fodinarum dominis vel absentium procuratoribus, ex singulis, quæ plures sequuntur, collectarum indictionibus & assignationibus dependere saltem minimam partem, quâ operarii ad futura longiora tempora magis sint obligati quàm iisdem pro laboribus satisfactum; sed tenentur vel singulis septimanis particulariter, vel ante redditionem se-

quentium rationum & novam contributionem integram assignatam summam, exsolvere sub pœnâ amissionis suarum partium: ne secus operarii, privatione vel cunctatione mercedis pertæsi, fodinam cum
2 detrimento Reipublicæ deserant, pro quo publico damno eò fortiùs depellendo ipse administrator, si ante factam solutionem nihilominus ex novis post redditas rationes indictis collectis novas expenderit assignationes, eam fert pœnam, ut quasi acceptum rationibus inferre teneatur tantundem, quantum ex veteri indictione nondum fuit solutum.

§. XXI.

1 QUin fodinarum administrator, der Schichtmeister/ rationes acceptorum & expensorum, quas cum testationibus aliisque pertinentiis in peculiari scrinio obseratas asservari convenit, dominis fodinarum, quotiescunque placuerit, edere sit obstrictus, nullam habet dubitandi rationem.

§. XXII.

1 POrrò conveniens est officio administratorum fodinæ, derer Schichtmeister/ ut singulis septimanis fodinas perlustrent & attendant, quò magis Scansores & operarii suis fungantur officiis, atque quò minùs fodinarum ædificatio aut quid aliud conducibile negligatur, secus caritu-
2 ri neglecti temporis mercede. Unde etiam ipsis ob incumbentium munerum pluralitatem haud licet sine præscitu Præfectorum aliorsum pro-
3 ficisci, aut vel minimo tempore è loco fodinarum abesse. Si verò officium suum neglexerint, aut per incuriam quid omiserint, vel etiam in omni eo munere, maximè in conscriptione rationum, fraudulenter & infideliter fuerint versati, præter damni resarcitionem fodinarum dominis faciendam, insuper subjiciuntur, quandoq; cum jactura ipsius cinguli,
4 pœnæ arbitrariæ, etiam corporali. Neque ulla in eo superest hæsitatio, quin jure astringantur denuò respondere de rationum redditarum defectibus, iisq; defectus adhuc sint debitè secundum leges & consuetudines metallicas corrigendi, si tempore redditarum rationum nil quicquam neglectum aut fraudulentum, sed demum posteà compertum fuerit.
5 Quæ omnia de fodinarum administratoribus in §. §. §. §. §. 18. 19. 20. 21. & 22. prolata latiùs comprehendit *Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 45. 48. 68. & seq. usque ad artic. 98. inclusive.* Ordinat. metallic. Hassiac. de anno *1616. part. 1. artic. 6. part. 2. artic. 7. 18. & 19. junct. supr. Sect.*

*Sect. 4. §. 9. Sect. 8. §. 3. Item h. nr. Sect. 9. §. 5. 7. 8. 11. 12. 15. 16.* Add. quoad num. 4. hujus. §. Munnoz. *de ratiocin. administr. cap. 41.*

§. XXIII.

Metalli divisores sub juramenti ad officium præstiti fide, ac sub pœna remotionis ab officio, cæsa metalla justo statutoque tempore 1
æqualiter inter omnes dividunt, primò Regi suam decimarum vel aliam 2
partem, deinde quoque fabris suam, in Bohemia nonam, portionem assignando, & postmodùm reliqua metalla inter cunctos fodinæ dominos, absque ullo amicitiæ, cognationis, odii, aliove respectu æqualiter distribuendo Böhmisch Bergrecht *lib. 1. c. 16. add. infr. §. 27. n. 3. hic.*
Eadem fidelitatis & æqualitatis obligatio tenet metallorum separatores, 3
quibus incumbit nobiliora metalla ab ignobilioribus separare antequam extrahantur, & vel à semetipso vel ab alio peculari divisore distribuantur, de quorum, & ipsorum etiam divisorum, officio plura docet Ordinatio metallica Palatina de anno *1548. artic. 137. & seq. usque ad artic. 143. inclusivè. add. artic. 47. & 180.*

§ XXIV.

Horarum pronunciatores id habent officii, ut singulis operariis 1
denuncient horam quâ in unoquoque die quilibet operarius laborem debeat suscipere, atque ut caveant, si modo hodiè hæc anxia cura non sit supervacanea, ne quispiam operarius laborem, certis temporibus distinctum continuo motu duplicatum perficiat, seque hoc ipso ad diuturnitatem laborum reddat inutilem Böhm. Bergrecht. *lib. 1. c. 18. item c. 12. vers.* Es sollen auch die Hut-Leute gute Achtung darauff geben. *add supr. §. 15. & infr. § 25. hic.* In montibus Palatinis & Hassiacis 2
lex ipsa pro homine horas pronunciat, ita tamen ut ante horam quæ incipiendis laboribus præstituta est, denunciatio quædam fiat per campanas, pro quarum conservatione & pulsantis ministri salario quælibet fodinarum partes singulis semestribus contribuunt & dependunt aliquod vectigal: Siquidem Palatino & Hassiaco metallico jure constitutum est, 3
Daß man allzeit frühe zu Vier Uhren die erste Schicht / die andere zu Zwölffen / und die Dritte zu Achten des Nachts anfahen / und also jegliche Schicht sieben (Acht) Stunde vollkömlich an der Arbeit bleiben / und zu jeglicher Schicht eine Stund zuvor anläuten; So dann auff welcher Zechen nicht drey Schichten gearbeitet und gefahren werden / die Nacht-Schichten nicht gestattet / und wo eine Schicht allein gearbeitet

arbeitet wird / allewege die frühe Schicht gehalten werden solle / es geschehe dann aus Ursachen mit Zulassung des Bergmeisters / *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 115. & seq. ubi simul de feriis dispositum, quas observandas habeant metallarii vel non. Ordinat. metallic. Hassiac.*
4 *de anno 1616. part. 2. artic. 16.* Quibus gemina habentur in Ordinatione metallicâ Hassiaca de anno 1658. §. 4. Es sollen auch alle Berg-Beampten und Diener ihren Pflichten gemäß / &c. die Arbeiter auch zu rechter Zeit des Morgens und Mittags an die Arbeit gehen / ihr gesetzte Maaße (wo sie deren haben) oder Anzahl Hunde / Karn oder Kübel und Arbeit treulich zu Werck richten / auch zu gehöriger Stund und vor der Zeit nicht / Schicht machen lassen / gestalt sie dann ihre frühe Schicht dem gemeinen Bergwercks-Gebrauch nach des Morgens umb vier Uhr antretten / und darvon zu zwölff Uhren wieder abgehen / die Mittags-Schicht zu zwölff Uhren anfahen und zu acht Uhren / und ehe nicht enden / und dann da es nöthig die Nachts-Schicht zugebrauchen / alsdann zu acht Uhren des Abends einfahren / und zu vier Uhren des Morgens wieder außfahren sollen. An denen Orten aber / da mit den Stunden und Schichten ein anders verordnet ist (als nemlich bey den Kohlbergwercken am Meichsener und Habichts Wald / wie auch den Alaun Bergwercken zu Kauffungen / groß Almerode / Ebteroda / Wickeroda / und sonsten / woselbst die Arbeiter des Morgens umb vier Uhr an die Arbeit gehen / und des Morgens eine Stund zum Morgen-Brod / und des Mittags eine Stund zum Mittagmahl haben / und dann wieder zu vier Uhren des Abends arbeiten / und vor vier Uhren von der Arbeit nicht gehen müssen) sollen sich die Arbeiter solcher Ordnung gemäß verhalten / derselben genau nachsetzen / und die verordnete Stunden vollkömmlich in fleissiger Arbeit bleiben / und da einer oder der ander entweder zu spate und nach gesetzter Stund an die Arbeit kommet / oder vor der Zeit / die ihme noch zu arbeiten gebühret / darvon abgehet / oder sonst betrieglicher Weise arbeitet / und sein Gesetz und Maaß nicht erfüllet / soll ihme solcher Schichte Lohn abgezogen werden.

## §. XXV.

1 QUod de labore certis temporibus distincto non continuo motu perficiendo, ne eo ipso metallici operarii ad diuturnitatem laborum se reddant inutiles, ex jure Bohemico in §. præced. dictum est, non usque qua-

quaque videtur in Palatinatu & Hassia, sed potius hoc usitatum ac receptum esse, si qui fodinarum coloni seu domini plures alias æquè sibi proprias haberent fodinas, quòd tunc ipsis indulgendum sit easdem otiosis temporibus quotidie per quatuor horas ædificare, mit der Weil Arbeit alle Tag vier Stunden vor- oder Nachmittag bauhafftig zu erhalten: quæ tamen fodinæ, quamprimùm ad perfectiorem statum per- 2
ductæ, Wann zwo Schichten vorgewercket oder die Zech fündig würde / omninò secundùm leges & consuetudines metallicas ædificandæ sunt *v. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 2. artic. 4.* Imò etiam 3
permittitur in Palatinatu & Hassia operariis metallicis, ut otiosis temporibus aliis suam operam pro mercede queant locare, modò abstineant se in iis ipsis, quibus addicti sunt, fodinis, pro consequendo duplo mercedis, ad duplicatum laborem obligare *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 121. d. Ordinat. de anno 1616. part. 2. artic. 17.*

§. XXVI.

Metallorum mercatoribus severè sub pœna infamiæ ac confiscationis 1
omnium bonorum interdicitur, ne pro consuetudine ampliùs inter se conveniant & clam paciscantur de pretio non nisi certo & minori, quàm aliàs metalla essent valitura, solvendo Böhmisch Berg-Recht *lib. 1. c. 21. vers.* Wir tragen ein sonderbares Mißfallen. *vers.* und da einer oder mehr. *add. l. un. C. de monopol. Recess. Imper. de anno 1512. tit. 3. §. 16. de ann. 1524. §. 27. de ann. 1530. §. 135.* Policey-Ordnung zu Augspurg *de anno 1548. tit. 18. §. 1. & seq.*

XXVII.

Jure Bohemico in certis saltem casibus, & quibusdam duntaxat Officia- 1
libus, si contra Officii sui fidem deliquerint, pœna statuta est, veluti si urbarius per abusum potestatis indecentibus instantiis fodinarum conductores ad donationem æris perduxerit, qui id ipsum restituere, & insuper tantundem pœnæ loco Fisco inferre obstrictus est Böhmisch Berg-Recht *lib. 1. c. 4. vers.* Wir können auch euch Urbürern. *vers.* So wollen wir hiermit ernstlich. Similiter Magistri montium ob negligentiam Böhmisch Berg-Recht *lib. 1. c. 3. vers.* Sie sollen auß Krafft. *c. 7. vers.* Und auff daß es nicht unordentlich. nec non propter reservationem in 2
suam utilitatem quarundam fodinæ locatæ partium, removentur ab officio: posteriori casu ipsis, tanquam quodammodò infamibus & inhabilibus, omni ad alia officia aditu præcluso, & insuper conductoribus hanc

pœnam ferentibus, ut jus conductione quæsitum amittant, ac duplum omnis lucri in fiscum perferre cogantur *d. c. 7. vers.* damit aber solchem arglistigen. *& vers.* Und dieweil auch im Rechten. *add. supr. h. Class. 3.*
3 *Sect 6.* §. 9. Eâdem remotionis pœnâ cum quâdam infamiâ etiam plectuntur metallorum divisores, fidei suæ contravenientes *ibid c. 16. vers.*
4 Wenn man Ertz. *add.* §. 23 *hic.* nec non infamiæ ac bonorum confiscationis poenam subeunt mercatores metallorum, de minori pretio illicitè inter se paciscentes *ibid. c. 21. vers.* Und da einer oder mehr. *add.* §. *præced. hic.*

§. XXVIII.

1 HAud tamen hæc certorum casuum & Officialium expressio restrictivè intelligenda, sed in casibus non expressis ad jus commune recurrendum & pœna pro ratione delicti infligenda est Böhm. Berg Recht
2 *lib. 1. c. 15. vers.* Befehlen darauff unsern Urbürern. Unde in casu, quo v. g. Scriptor urburæ aut fodinarum Præses v §. *XI. XVIII. & seq. hic.* proventus metallorum, aut pecunias inde redactas, non retulisset in rationes, pœna criminis de residuis obtinet sicut in quovis alio Officiali, qui pecuniam publicam, quæ apud ipsum ex administratione fuit, retinuit nec in rationes intulit, velut non solum Electorali Saxonica Constitutione cautum, sed etiam ex rationis paritate deductum est à Carpzovio *in pract. Crimin. part. 2. quæst. 85. num.* 47. 48. 49.

§. XXIX.

1 ULtimò videndum de ea quæ fabris aliisque operariis metallicis concessa est potestas pignorandi colonos seu dominos fodinarum ob mercedem singulis septimanis & tertio quoquo post septimanam die sibi non solutam, aut non præstitam sibi deputatam proventuum partem, & quidem ad hunc effectum, ut ex partibus pignoratis Magister montium
2 solutionem procuret, modò pignoratio statim in proximâ, postquam merces deberi cœpit, septimanâ processerit, ne secus ex collusione quorundam colonorum cum operariis, sibi amicitiâ vel cognatione junctis, ea quasi in amicos, pro acquirendis aliorum partibus, fraudulentâ asturiâ protrahatur, quæ fraus reliquis haud debet esse damnosa.
3 Ne etiam facilè operarii injustè offendantur, & vel ad discedendum vel in perniciem fodinarum cum aliis colludendum incitentur, cautum est jure Bohemico, ut ipsi quidem ad perficiendum laborem debitè astringantur, colonis verò haud permittatur pro suo lubitu, regulariter cuiq; libero,

libero, alium pro alio sine causa eligere, & si ex justâ causâ quempiam operarium, maximè fabrum dimitti contingat, ut alius recipiatur non suspectus, aut qui cum vetere in damnum fodinarum sit collusurus *v.* Böhm Berg-Recht *lib.* 1. *c.* 15. In Palatinatis & Hassiacis montibus satis 4
se obtinuisse scopum crediderunt legislatores, si in legum transgressores, qui malitiosè fodinas deseruissent, aliove modo legem contractus subterfugissent, decernatur promerita pœna, illique non amplius, nisi priorum dominorum consensu, recipiantur ad alias fodinas *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 120. *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno* 1616. *part.* 1. *artic.* 3. *vers.* An den Gedingen. *part.* 2. *artic.* 15. *it. de anno* 1658. §. 5. *& seq.* qui insuper mercede privandi sunt, saltem eâ pro modo temporis & studiosi laboris solvendâ, si in sui vicem alium operarium pro tali mercede substituissent, quæ consuetam mercedem non attingeret, ut quod ex debita consueta mercede superesset, præstari sit æquum *Ordinat. metallic. Hass. de anno* 1616 *d. p.* 2. *art.* 15. *& d. Ordinat. Hassiac. de anno* 1658. §. 5. *& seq.* Quemadmodum verò inter fodinarum dominos aut eo- 5
rum Officiales, & operarios debeant procedere conventiones super laboribus & mercedibus, ut firmitatem obtineant, id latiùs commonstrat Ordinatio metallica Palatina de anno 1548. *artic.* 127. *& seq.*

# SECTIO X.

## *DE* Officinis metallariis excoctoriis.

### §. I.

1 CÆsorum metallorum quædam pro usu humano ad lucidam materiam sunt arte & igne redigenda, ideoque ex jure Hassiaco de Officinis metallariis excoctoriis sequentes leges & observationes adjiciendæ. Nimirum ut machinæ, ædificia & instrumen- 2
ta metallica, item alvei fluminum quorum impulsu rotæ versantur, & aquam continentia munimenta probè conserventur: ut etiam cum præ- 3
sentu Capitanei eligantur ac juramento fidelitatis obstringantur ministri & Officiales probi, industrii, fideles, reique metallicæ periti, quibus ipsarum fodinarum administratio non incumbit, quique nullas alias officinas excoctorias sibi proprias possident, neque earum, quibus præficiuntur

 untur

untur, ſunt participes: Porrò ut nullus Officialium ſine conſenſu Capita-
5 nei ab officio removeatur: Ut nemo vel Officialium vel Operariorum
ad ſuſcipiendum munus metallicum cogatur; at verò etiam nemini, qui
id ſuſcepit, conſtet libertas munus ſuſceptum pro lubitu, absque juſta
6 & prægnante cauſa, reſignare: ut neuter Officinarum dominus alterius
carbonarios, aliosve operarios ullis perſuaſionibus ſeducat, aut planè do-
nis vel majoris mercedis, quàm in aliis Officinis uſitata eſt, aut carbonum
7 aliarumve rerum pluris pretii promiſſione alliciat: Ut Officinarum Scri-
ptores penum conſtituant carbonum, plumbi, & aliarum rerum neceſſa-
riarum, easque res pro officinarum neceſſitatibus ſine pretii augmento
8 rurſus concedant: nec non ut iidem, ſalario ſuo contenti, nullas ab ope-
rariis accipiant ſportulas, & absq; ullâ diminutione unicuique promeri-
tam ſolvant mercedem in iis ipſis nummis, quos eam in cauſam à decima-
tore acceperunt.

## §. II.

1 AD officinarum metallariarum leges porrò ſpectat, ut metalla non
coquantur aut ſeparentur, niſi ſpecialiter factâ per ſchedulas certo
2 ſigno impreſſas licentiâ: ut tunc Officinarum excoctoriarum ſcriptores,
Præſides fodinarum, ac decimatores præſentes provideant, quò omnia
dextrè, fideliter ac legitimè, præſertim in fine cujusque diei laborum,
3 procedant: ut pondera ſint juſta, unoquoque trimeſtri ſpatio ad æqui-
pondium redacta, & ubique ab omni, quæ quandam ponderis iniquita-
4 tem adferre poſſit, immunditie purgata: ut lapides, plumborum vel alia-
rum rerum additamenta non niſi ponderata accipiantur, atque poſt eo-
rundem excoctionem tum inutiles lapides, quùm quævis inde redactæ
5 materiæ rurſus ponderentur, eaque omnia cum ſpecifica expreſſione
perſonarum, fodinæ, aut terræ egeſtæ unde metalla deſumpta, itemque
numeri operarum diurnarum, accuratè & fideliter absque ulla fraude,
quâ nonnunquam alter alterius partes ſibi curat adſcribi, conſignata tra-
6 dantur decimatori: ut operarii ſingulis diebus & horis debitum perfici-
ant laborem, videlicet quotidiè ab hora quarta matutina per octo horas,
niſi aliquando Officinarum Scriptores & Magiſtri, itemque Præſides fo-
dinarum, minus temporis æſtimaverint utilius.

## §. III.

1 ULtrà etiam hæ Officinarum metallariarum leges ſunt, ut metallo-
rum excoctores rectè operiant fornaces, & pro qualitate metalli vel

æris

æris focos atque catinos debitè refrigerent, nec per imperitiam aut negligentiam quicquam committant vel omittant, sub arbitraria poena & damni resarcitione: ut quoque uno tempore, itemve eodem tempore, non 2
nisi in una fornace metallorum excoctio procedat: Ut scoriarum utili- 3
tas dominis fodinarum & metallorum relinquatur, aut si eas habeant pro derelicto, eædem acquirantur Fisco, nec ulli alii sit permissum quicquam de iis auferre & in usum suum convertere. Quas & alias plures observationes colligere licet ex ordinatione metallica Hassiaca de anno 1616. *part. 3. per omnes quatuordecim articulos*; nec non ex ordinatione metallica Hassiaca de anno 1658. *§. 10. & seq.*

## §. IV.

Porrò ex jure metallico Palatino observari meretur, quòd montium 1
Magistro constet facultas & ad officium ejus spectet, ut in promotionem rei metallicæ omnia ea queat locare quæ fodinarum & officinarum excoctoriarum utilitas postulat, als Hutschläg zu den Schmeltzhütten / Hofstätt zu den Puchwercken / Schmitten / und Häuser zu Wohnungen / &c. *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 56.* in qua loca- 2
tione conductione deferendum illi est qui primò eam petierit *ibid. artic. 57.* ubi simul sportula determinata, quam Magistro montium dependendam habet conductor. Ex eâdem publicæ utilitatis ratione omni curâ 3
promovendi sunt necessarii ad officinas excoctorias aquæductus *d. artic. 56.* neque ulli omninò permittendæ destructiones machinarum & ædifi- 4
ciorum, quæ ad fodinas aut officinas excoctorias pertinent, nisi tale quid fiat cum præscitu & consensu fodinarum Præfecti ac Magistri deß Berg-Ambtmanns und Bergmeisters *d. Ordin. Palat. artic. 58. junct. artic. 49. 113.* Plura de Officinis metallariis excoctoriis, de officio eorum qui illis 5
præfecti sunt, de conficiendis & reddendis rationibus, de sportulis itidem, ac de operariis suppeditat. d. Ordinatio Palatina *artic. 145. & seq. usque ad artic. 176. inclusivè. Item artic. 189.*

# SECTIO XI.

## DE
## Judicio metallico.

### §. I.

1 HActenus ſatis amplè dictum eſt de juribus, quæ circa res & perſonas metallicas conſtituta ſunt vel uſitata. Nunc pro applicatione eorum jurium, ſicut in quibusvis aliis cauſis, opus eſt judicio, quod hodie plerumque peculiare inſtitutum habent illi, qui metallifodinarum Regali gaudent jure, & vocari conſuevit Berg=
2 Cantzley / Berg=Stube / Berg=Gericht. Conſiſtit id judicium, velut quodvis aliud, ex perſonis judicium conſtituentibus, causâ in iſtud dedu-
3 cta, ordine ſeu proceſſu judiciario, atque fine. Perſonæ, quæ principaliter judicium conſtituunt, ſunt actor, reus, & judex: Acceſſoriæ Advocati, Procuratores, &c. *v.* Böhmiſch Bergrecht. *lib. 4. c. 4. verſ.* In den fürgehenden Capiteln. *verſ.* Wann nun das Gericht. *& verſ. ſeq. item c. 3. verſ.* Es mögen die Partheyen.

### §. II.

1 DE actore & reo in genere omne id obſervandum, quod in aliis quoq; judiciis obtinet, ſcilicet ut habeant legitimam perſonam ſtandi in
2 judicio *v. Struv. S. C. Ex. 9. th. 5. & ſeq.* Item quod reus peculiare hoc forum ſortiatur ex ſingulari perſonarum & cauſarum metallicarum privilegio *v. infr. §. 9. hic.*

### §. III.

1 JUdicis competentia, ut modò dictum & infrà §. 9. ulterius demonſtrabitur, æſtimatur ex perſona rei & causâ, an illa & hæc ſit metalli-
2 ca. Cùm verò quædam cauſæ, accidant leviores, nullo ordine judiciario indigentes, earum cognitio & deciſio atque ſic limitata juris dicen-
3 di poteſtas, relicta eſt Officialibus metallicis inferioribus. Etenim magiſtris montium, den Bergmeiſtern / eſt conceſſum, ut de rixis, quæ absque verberibus vulnera inferentibus inter metallicos ſuboriuntur,
4 (*conf. Carpzov. pr. crimin. p. 3. q. 109. n. 26. 28. 32.*) cognoſcant, easque componant & dirimant: Ad eorundem cognitionem etiam ſpectant lites, quæ ratione locationis fodinarum à ſe factæ contingunt, ſi cauſa non ſit magna, nec perſonas concernat illuſtres *v.* Böhmiſch=Berg=Recht *lib. 1. c. 7. verſ.* Wir laſſen dem Bergmeiſter auch zu. *& verſ.* Des=

desgleichen sollen sie auch Gewalt und Macht haben. *Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic.* 105. 136. 183. 184. 185. 186. 187. 188. 189. 192. 195 196. 203. Similiter Scansoribus, den Obersteigern / relictum 5
est, ut lites ratione finium cujusque fodinæ, item ratione aquarum ex una in alteram fodinam cadentium, componant & perimant Böhmisch Berg Recht *lib. 1. c. 9. vers.* die Obersteiger mögen alle Häder. *vers.* Und wie die Obersteiger die strittige Marck-Scheide zwischen den Gruben. excepto unico casu, quando de nova metalli venâ in monte men- 6
surato inventâ, ejusque finibus foret dubium, num eadem sub vena jam mensurata comprehendatur, an verò extra fines montis mensurati sese porrigat & extendat? Tunc enim fodinarum conductores seu domini jubentur eligere tres peritos mensores, nullarum fodinæ partium participes, qui unà cum Regis Urbario causam mensurando cognoscant, suoque arbitrio decidant, metallis lite pendente cæsis sequestrandis & causâ finitâ victori adjudicandis: atque horum arbitrio utrinque standum est Böhmisch Bergrecht *lib.* 1. *c. 10.* Reliquæ causæ metallicæ non leves 7
pertinent ad Præfectos metallicos superiores, aut peculiares causarum metallicarum judices Böhmisch Bergrecht *d. lib. 1. c.* 15. *vers.* Befehlen darauff unsern Urbürern. *c. 4. 5 & 6. per. tot. d. Ordinat. Palatin. artic. 183. 192. 193. 203. 212. Ordinat. provincial. Hennebergic. de anno 1539. lib. 2. tit. 2. cap. 3.*

§. IV.

IN montibus Hassiacis causarum metallicarum disceptationes primò ad 1
Magistrum montium, deinde ad eundem simul ac Capitaneum atque juratos, pro amicabili earum compositione, deferendæ, & demum, si hi 2
spe amicabilis compositionis frustrati essent, ad Consiliarios metallicos vel ipsum Principem remittendæ sunt, ubi tandem, desperato amicabilis compositionis successu, viam processus metallici ordinariam judex admittit *v. Ordinat. metallic. Hass. de anno 1616. p. 4. artic. 1.*

§. V.

HI omnes judices cuncta ea habent observanda, quæ etiam aliarum 1
causarum judicibus curæ sunt, ut nimirum in adeundo se præbeant faciles, at contemni non patiantur, neque eos, quos judicare debent, in æqualem familiaritatem & conversationem admittant Böhmisch Bergrecht. *lib. 1 c. 2. vers.* Und es wil vernünfftigen Regenten. *& seq. c. 5. vers.* Es wil auch den Geschwornen. *c. 6. vers.* der Berg-Richter soll sich gegen

gen den Reichen. *add. infr. §. 20. hîc l. 9. §. 2. ff. de Offic. Proconsul. l. 19 pr.*
2 *ff. de Offic. Præsid.* Ut itidem judicent secundùm leges & approbatas consuetudines metallicas, atque secundùm æquitatem, observato præscripto ordine judiciario Böhmisch Bergrecht *lib. 1. c. 4. vers.* diesen Gewalt zu richten. *c. 5. vers.* Und wie wir täglich auß gewissen Anzeigungen. *vers.* diesem Gebrechen vorzukommen. *c. 6. vers.* Nun wollen wir sagen. *vers.* Unser Berg-Richter soll mit höchstem Fleiß trachten. *add. pr. In-*
3 *stit. de Offic. judic. l. 13. C. de sentent. & interloc. omn. judic.* causâ satis cognitâ & ex maturo consilio *d. vers.* Unser Berg-Richter. *ibid. vers.* und darumb gebühret einem fürsichtigen Richter. *c. 5. vers.* Sie sollen auch ein Urtheil fällen. ejus rei peritorum & juratorum Assessorum *d. c. 5. vers.* dem Ampt der Geschwornen. *vers.* Sie sollen auch ein Urtheil fällen. *c. 4. vers* Ordnen und setzen hiemit. *add. Dd. ad tit. ff. de Offic. Assessor. &*
4 *ad tit. C. de Assessor & domest. & Cancellar. judic.* absque omni præcipitantia *ibid.* & sine ullis affectibus subortis ex superbia, abusu potestatis, corruptionibus, ira, odio *d c. 4. vers.* Auch sollen sich die Urbürer. *vers.* diese Urbürer lassen wir uns gefallen. *& vers. seq. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic 187. add. l. 40. pr. ff. de judic. l. 2. C. de pœn. judic. qui mal. judicar. l. 1 §. 2. ff de L. Cornel de fals. Berlich. p. 1. conclus. 7. 18. 20. & seq.* nimiâ & intempestivâ misericordiâ Böhmisch Bergrecht. *d. c. 5. vers.* die Geschworne sollen in bösen Sachen. amore, gratia, amicitia, metu, levitate *ibid. vers.* die Geschworne sollen sich mit höchstem Fleiß hüten. *add. d. l. 2. de pœn. judic. qui mal. jud. l. 2. C. de sentent. ex brevic. recit. Berlich. p. 1. conclus. 7. n. 15. & seq.* cognatione, ob quam potius à judicando abstinere, & aliis id munus committere debent Böhmisch Bergrecht *d. c. 6. vers.* Wir ordnen auch hiermit. aliisve causis, quibus animi judicantium quoquo modo possunt flecti aut inconstantiæ subjici *d. c. 6. vers.* Es fordert auch das richterliche Ampt. *add. l. 19. §. 1. ff. de Offic. Præsid. Rosbach. process. judiciar. tit. 4. n. 18. 29. 30. 34. 39. & seq. passim. Haber-Korn. in sua justitia ἀδικαγικῇ, c. 1. vers. Moribus verò mali sunt judices.*

§. VI.

1 OPortet etiam metallicarum causarum judices, sicut quosvis alios,
2 nec non juratos ipsorum Assessores, elegi ex piissimis, dexterrimis, juriumque metallicorum peritissimis hominibus; nec verò aliqui infames, aut qui aliâ maculâ laborant, recipiendi sunt, adeò ut illos, qui per ignorantiam maculæ fuêre electi, removeri conveniat Böhmisch Berg-

Bergrecht *lib. 1. c. 5. verſ.* die Geſchwornen haben ihren Namen. *verſ.* zu dem geſchwornen Ampt ſollen nicht anrüchtige und tadelhaffte Perſonen *Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 196. *add. infr.* §. 18. *n.* 1. *hîc· l.* 2. *ff. de Senator. l.* 12. §. 2. *ff. de judic.*

§. VII.

PAter & filius, Socer & gener, aut duo fratres in eodem tribunali haud ſunt aſſumendi aut tolerandi judices *v.* Böhmiſch Bergrecht. *d. c.* 5. *verſ.* zu dem geſchwornen Ampt ſoll nicht Vatter neben dem Sohn. 1

§. VIII.

DE acceſſoriis in judicio metallico perſonis, Advocatis & Procuratoribus, ea tenenda ſunt, quæ in aliis judiciis. *Conf.* Böhmiſch Bergrecht *lib.* 4. *c.* 3. *verſ.* Es mögen die Partheyen. *verſ.* da auch etliche fürnehme Perſonen. *Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 202 203. *add. Dd. ad tit. ff.* & *C. de poſtul.* & *de procurat.* 1

§. IX.

CAuſa in judicium metallicum deducitur nulla alia, quàm quæ eſt de re metallicâ Böhmiſch Bergrecht *lib.* 1. *c.* 4. *verſ.* die Urbürer ſollen nicht mehr / dann über Berg-Sachen / erkennen. *Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 186. *junct. artic.* 183. 193. 212. 213. *Ordinat. provincial. Hennebergic. de anno* 1539. *lib.* 2. *tit.* 2. *cap.* 3. qualis res ex ſingulari privilegio hoc peculiare judicium nanciſcens non continetur ſub judicio univerſali, neque alibi tractanda venit quàm in peculiari judicio metallico & in loco ſitarum metallifodinarum *v. ſupr.* §. 2. & 3. *hîc.* Unde ſi filius vel filia univerſæ hæreditati paternæ in loco, ubi degit pater, renunciaſſet, iſta renunciatio, niſi in locis montanis eſſet facta, ad partes vel fodinas metallicas non extenditur, ſicut nec petitio hæreditatis, quæ duntaxat in locis ubi hæres degit aut hæreditas ſita eſt, non verò in judiciis montanis fuit inſtituta, ut vel exinde quoque de qualitate immobilitatis metallifodinarum appareat, cum ratione rerum mobilium ubique locorum, in quibus quis reperitur, contra eum ſit actio *Berlich. part.* 3. *concluſ.* 35. *n.* 4. *Franzk. lib.* 3. *reſol.* 15. *n.* 16. *add. ſupr. Sect.* 2. §. 19. 1 2 3 4

§. X.

SUccedit ordo & proceſſus judiciarius, utilitate & neceſſitate ſuâ in eo maximè conſpicuus, quod ipſius obſervatio non ſinat quempiam judicem facilè dilabi extra juſtitiæ limites Böhmiſch Berg-Recht *lib.* 4. 1

2 c. 7. vers. dann es bewegt uns allermeist. & vers. seq. quem ideò tam strictè convenit observari, ut eo neglecto sententia lata sit nulla ibid. vers. Gebiethen derhalben unsern.

§. XI.

1 PRima & præcipua processus judiciarii pars est citatio, facienda vel ab ipso judice utriq; parti, vel ejus mandato per nuncium juratum, durch den Frohnbotten / oder den Bergbotten. v. Böhm. Bergrecht. d. lib. 4. c. 2. vers. diese Fürladung geschicht. & vers. die Fürladungen durch den
2 Frohnbotten: Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 1. artic. XI. ubi etiam reliqua illius nuncii munera describuntur, quæ in exequendo, de-
3 nunciando, carcerando, &c. consistunt. Oportet autem citationem fieri ad minimum unico, eoque haud festo, ante terminum, non in ipsius termini, die, quò reo supersit tempus deliberandi, num cedere, an se defendere, & quomodo, velit: & ne secus deterioris sit conditionis quàm actor, qui ad agendum summâ deliberatione paratus accessit, Böhmisch Bergrecht d. c. 2. vers. die Fürladungen. vers. und dieweil der
4 Kläger. & vers. keine Fürladung. Sanè in quibusdam regionibus receptum, ut Magister montium citationem perfici curet missione bacilli fissi, mittelst Zuschickung eines Kerbholtzes / præsertim in causis crediti & debiti, ad quam bacilli missionem citatus comparere sub pœna est obstrictus v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 189. 194.

§. XII.

1 FAcienda citatio vel parti præsenti, vel in absentis domum Böhm. Bergrecht. lib. 4. c. 2. vers. Wäre der jenige / den man fürladen will.
2 quo posteriori casu putant consultum, ut nuncius ante domum ejus, qui citandus est, publicâ proclamatione, ad vicinorum aliorumve notitiam
3 deveniente, citationem perficiat v. ibid. vers. gewisser ists aber. Etiamsi verò, ubi vel judex nuncio commisisset alternativè, ut citaret ad domum aut in personam, vel etiam simpliciter mandasset citationem, ea tunc alternativa denotet ordinem, ut scilicet priùs quærenda & citanda sit persona, & demum in subsidium citatio dirigenda ad domum, si per-
4 sonam invenire non liceat v. Joan. Petr. de Ferrar. aur. prax. tit. 4. gloss. 2. §. 8. tamen, cùm prædicta forma alternativæ citationis in causis metallicis specialiter à lege sit præscripta, quæ aliquid ultrà jus commune debeat operari, haud superest dubium, quin citatio, nullâ præcedente dis-
5 cussione personæ, fieri queat ad domum Ferrar. d. gloss. 2. §. 12. eo quidem magis

magis, quò plus causæ metallicæ celerem requirunt expeditionem, ob quam etiam receptum est, si vel maximè priùs persona foret investiganda, ut nihilominus videatur sufficere, quòd eadem in loco judicii non reperiatur, utut anteà nunquam fuisset in judicio, quo casu aliàs in causis, quæ celeritatem non desiderant, insuper necessaria est absentia etiam à civitate *Ferrar. d. gl. ss. 2. §. 9.*

§. XIII.

NUncio incumbit de citatione legitimè peractâ quamprimum Actuario referre, ut ad acta debitè consignetur Böhm. Berg-Recht *d. c. 2. vers.* Nach geschehener Ladung. *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 1. artic. 11.* cui relationi, tanquam juratæ, standum est quoad probationem insinuationis, & legitimè factæ citationis Böhm. Berg-Recht *d. loc. vers.* Diese Fürladung geschicht. *add. Gail. lib. 1. obs. 54. n. 4.* 1 2

§ XIV.

REus citatus obstrictus est in judicio comparere, & ad actionem propositam respondere ac exceptiones suas allegare, & quidem in Hassia statim in primo termino sub juramento respondendorum, si exinde nullæ metuendæ ambages, vel etiam absque juramento *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno* 1616. *p. 4. artic. 4.* Si non compareat, contumaciæ eum accusat actor, & jus sibi contra absentem contumacem petit decerni: Quemadmodum etiam reus contumaciam actoris sine causâ absentis reċtè accusat, petendo actorem in expensas condemnari & se ab instantia judicii absolvi Böhm Berg-Recht *lib. 4. c. 3. vers.* Welcher gestalt Kläger und Beklagter. *vers.* Würde aber der gegenwärtige Kläger. *Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 197. Insecuta tamen contumaciæ accusationem sententia viribus destituitur, si posteà contumacia foret legitimè purgata, ceu quia sententia videtur sub conditione lata, nisi accusatus justas non comparitionis causas queat probare, biß auff ehehafft und behelffliche Widerrede. Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 4. vers.* Wann nun das Gericht obberührter Gestalt. *vers.* Doch soll dem Beklagten. *vers.* Wiederum auch wo der Kläger. *add. Carpzov. p. 1. Constit. 9. def. 13. & praced. & infrà §. 24. hic.* 1 2 3 4

§. XV.

LIberum partibus litigantibus relinquitur, vel comparere in propriis personis, vel per procuratores, modò hi sint habiles & legitimè constituti, ac caveant de rato Böhm. Bergrecht. *lib. 4. c. 3. vers.* Es mögen die 1

2 Partheyen. Si quoque plures forent litis Consortes, quidam per procuratorem, reliqui in propriis personis comparere jus habent, at oportet quemlibet cavere se ratum habiturum quod à reliquis actum est. *ibid. vers.* Da auch etliche fürnehme Personen *add. l. ult. C. de Consort. ejusd. lit.*

## §. XVI.

1 Comparentibus partibus, aut per contumaciam absentibus, ipsum judicium inchoatur & constituitur, pro ratione causarum & circum-
2 stantiarum vel ordinarium servato juris & judicialis processus ordine; vel extraordinarium per summariam causæ cognitionem & decisionem, sine multis ambagibus & absque solenni ordine judiciario, in causis aut levioribus, aut quarum protractio damnum allatura sit rei publicè utilissimæ Böhm. Bergrecht *lib. 1. c. 5. vers.* die Geschworne sollen die Endschiede der Berg-Sachen *lib. 4. c. 1. vers.* demnach wir unsern lieben Berg-Leuten. *c. 4 vers.* der Kläger hat seinen Namen *c. 5. per. tot. Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. p. 4. art. 4. Brunnem. process. judiciar. c. 1. n. 22.* veluti
3 sunt causæ mercedis operariorum & opificum, avertendarum è fodinis aquarum, finium fodinæ, &c. Böhm. Bergrecht. *d. C. 5.*

## §. XVII.

1 Quando judicium ordinarium suscipiendum est, judex montium cum juratis Assessoribus in loco judicii considens, id solenni quâdam, in aliis quoque judiciis usitatâ, formulâ inchoat & constituit, qualis
2 hæc esse solet: Der Berg-Richter fragt bey den sitzenden Geschwornen umb / ob das Gericht auff diesen Tag und zu bequemer Stunden / wie gebührlich zur Gnüge besetzet / und ob er dasselbe halten möge: Wann nun die Geschworne urtheilen und sagen / daß der Tag und Stund zum Gericht benennt / bequem / kein Feyertag / und daß es bey auffsteigender Sonn am Tag sey / derhalben mög er dem Gericht wol versitzen und dasselbige halten / alsdann soll der Richter das Gericht hägen: Und wann das Gericht obberührter Ordnung nach gesetzt und gehäget / so soll der Richter / nach gewöhnlichem Gebrauch / den gerichtlichen Frieden offentlich bekräfftigen und außruffen lassen / daß sich die Partheyen erbar und Ehrerbietig fürm Gericht halten und erzeigen wollen / und daß ein jeder durch sich selbst / oder seinen Fürsprecher / was er zu klagen oder zu antworten hat / bescheidentlich vorbringe. Böhm. Bergrecht. *d. lib.*

*d. lib. 4. c. 4. verſ.* das ordentliche Berg-Gericht. *verſ.* Es ſoll aber das Berg-Gericht. *verſ.* Wann nun die Geſchworne. *& verſ.* Wann nun das Gericht.

§. XVIII.

HÆc ſolennis præfatio & judicii conſtitutio hunc finem habet & u- 1
ſum, quò minus inter eos, quibus judicandi munus eſt, ſint homi-
nes, qui aliquâ maculâ laborent *v. ſupr. §. 6. hic.* & quò magis caveat ju- 2
dex diebus ad cultum divinum dicatis & feſtis quieſcere à ſtrepitu judi-
ciorum Böhm. Bergrecht *lib. 4 c 4. verſ.* Es ſollen aber auch die Rich-
ter. *add. Nehem. c. ult. v. 15. & ſeq Jeſa. c. 56. v. 2. c. 58 v. penult.* ne in ipſum, 3
ceu aliquem Clodium, Cicero invehat: Illis Conſulibus ſedentibus atque "
in ſpectantibus lata lex eſt, ne auſpicia valerent, ne quis obnunciaret, "
ne quis legi intercederet, *ut omnibus feſtis diebus legem ferri liceret*, *&c.* "
quâ unâ rogatione quis eſt qui non intelligat, univerſam Rempublicam "
eſſe deletam? Et paulò poſt: iiſdem Conſulibus arma in templum Ca- "
ſtoris palam comportabantur: gradus ejuſdem templi tollebantur, ar- "
mati homines forum & conciones tenebant: nullus erat Senatus, nihil "
reliqui Magiſtratus, &c. *v. Cicer. orat. pro. P. Sext.*

§. XIX.

POrrò illius conſtitutionis judicii uſus eſt in eo, quò plus judex ſtude- 1
at matutino tempore judicium inchoari, ne opus ſit iſtud usque in
tempora nocturna, quæ ad tumultus, ſeditiones, aliave mala concitan-
da longè quàm diurna, commodiora ſunt, extendere & continuare
Böhm. Bergrecht *d. verſ.* Es ſollen aber auch die Richter. Non enim quic- 2
quam pro majori temporis nocturni commoditate facit illud Areopagi-
tarum inſtitutum quo judices noctu tenebantur judicare, ut non in dicen-
tes, ſed in ea quæ dicerentur, defigerent oculos, ac ne vel ipſo perſonarum
aſpectu à recto abducerentur *Cruſ. de præeminent. ſeſſ. & præced. c. 31. n. 47.*
Sit enim, cùm Antonius M. Aquillium, manifeſti repetundarum criminis 3
reum, mœſtum ac ſordidatum produxiſſet, tunicamque ejus â pectore
diſcidiſſet, atque cicatrices adverſorum vulnerum, quæ pro Republica
acceperat, oſtendiſſet, eo artificio fuiſſe effectum, ut judices, quem ab-
ſentem fortè damnaſſent, cum aſpectu commoti liberârint: Sit quoque, 4
quando Hyperides Phrynen meretricem pulcherrimam, quæ rei capita-
lis arguebatur ac ut argumentis purgari non poſſet teneb. tur, poſt mul-
tam pro ea orationem, pectore papillisque nudatam in conſpectu judi-

cum posuit, illum aspectum tantum valuisse, ut, quam omnium sententiis damnatum iri opinio erat, omnium suffragiis absoluta discesserit
5 *v. M. Anton. Muret. orat. 18. pag. 194.* tamen id prius judicum vitium non tantoperè ex aspectu, quàm facilitate, quâ sibi falsa pro veris persuaderi patiebantur, processit; alterum itidem ex interno quodam præconcepto, nec demum ex aspectu superveniente, perverso amore originem tra-
6 xisse verisimile est. Nec etiam ob unius vel alterius judicis excessum protinus tollendum id, quod apud viros probos multam habet utilitatem, sed potiùs duntaxat excessus damnabilis & punibilis censendus est.

§. XX.

1 DEnique constitutionis judicii ea quoque est utilitas, quo magis unusquisque cognoscat, sibi quidem ad explendum & proponendum desiderium suum apertam esse humanitatis & benevolentiæ viam, at tamen maximam judici & judicio deberi reverentiam, ac omnia ordine & decenter esse proferenda Böhm. Bergrecht. *lib. 4. c. 4. vers.* Wann nun das Gericht obberührter Ordnung nach gesetzt. *add. supr. §. 5. n. 1. hic l. 19. ff. de Offic. Præsid.*

§. XXI.

1 HAc præfatione finitâ, eâque judicio rectè firmato, ac licentiâ postulandi factâ, unaquæque pars desiderium suum judici explicat vel ipsamet in propria persona Böhm. Bergrecht *d. c. 4. vers.* Wären die
2 principal Personen oder Haupt Sacher. vel per alios, veluti Advocatos, Procuratores, qui proinde quas quæq; pars vult, aut si ambo unum eligant, is primo eligenti & alterum in electione & petitione prævenienti, constituendi sunt Böhm. Bergrecht *d. vers.* Wann nun das Gericht obberührter
3 Ordnung nach. *& vers.* trüge sichs aber zu. quandoq; etiam non petentibus ex officio, maximè pauperibus & inferioribus contra potentiores, qui aliàs optimè peritos Advocatos reliquis præriperent *ibid. vers.* Und es erfordert die Gütigkeit.

§. XXII.

1 ID oneris recusare haud permissum Advocatis, verùm ipsi vel ad petitionem partis vel ex officio à judice jussi istud suscipere astringuntur, si simel in numerum Advocatorum se recipi verbis vel facto, veluti causam quampiam defendendam suscipiendo, declaraverint Böhm. Bergrecht. *d. vers.* Und es erforderts die Gütigkeit. *add. arg. l. un. §. 6. ff. furt. ad-*
2 *vers. naut.* à qua tamen obligatione soluti sunt, quando contra proximos usque

usque in quintum gradum cognatos, item contra patres filiosve spirituales, ac compatres, eosque quorum ipsi sunt vasalli aut proprii homines, patrocinium foret præstandum Böhm Bergrecht *lib. 4. c. 4. vers.* Gleichwol kan man die Advocaten oder Fürsprecher.

§. XXIII.

E Contrario, ne officium aliis præstitum sibi sit damnosum, liberum 1
est advocatis sufficientibus cautionibus sibi providere Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 4. vers.* die Advocaten so in den Kriegischen Sachen. ac de 2
cœtero id officium habetur honorabile *d. vers.* die *Advocaten & vers. praeced.* Es ist auch das Ampt der Fürsprecher *add. l. 14. C. de Advocat. divers. judic. l. 1. & 4. C. de Advocat. divers. judic.* ipsique Advocati, mo- 3
dò sint viri probi, honesti & veraces, constituuntur sub tutela judicis; quemadmodum è contrario mali, perversi & inutiles removendi sunt Böhm. Bergrecht *d. loc. vers.* Uber das wollen wir auch. *& vers.* die untüchtige Advocaten aber. *Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 202.

§. XXIV.

ILla pars, quæ quidem in persona vel per procuratorem in judicio com- 1
paret at judici parere recusat, aut contumaciter è loco judicii discedit, vel per contumaciam non respondet aut nullam proponit actionem æquè habetur contumax atq; illa, quæ citata se planè non sistit Böhm. Bergrecht. *lib 4. c. 4. vers.* Im Bergrecht wird einer vielerley Weisse. quod jure Hassiaco porrigitur ad illum, qui non satis clarè aut apertè respondet: Siquidem 2
eo jure, qui ambiguè vel obscurè respondet, eoque facto damnosæ litium protractioni, quæ in re metallica nullo modo ferenda, pabulum dare præsumit, habetur pro confesso *Ordinat. metallic Hassiac. de anno 1616. p. 4. art. 4.* His igitur Casibus idem juris obtinet, quod de illa contuma- 3
ciæ specie, quâ citatus ad judicium planè non venit, ostendere anticipavi suprà §. 14. *hic.* nimirum ut reus contumax in omne id quod actor jure petiisse videtur; actor verò contumax in expensas condemnetur, reo ab instantia judicii absolvendo: sed tamen sententia nihil valitura sit, quando justâ aliquâ causâ probatâ contumacia purgatur Böhm. Bergrecht. *lib. 4. c. 4. vers.* Wann nun das Gericht obberührter Gestalt verordnet ist. *vers.* doch soll dem beklagten. *vers.* Wiederumb auch wo der Kläger. *vers.* zum vierdten und letzten. *add. supr.* §. 14. *hic.*

§. XXV.

1 QUæ causæ in judicio metallico ritè constituto semel sunt cœptæ, easdem ibi finiri neque ad aliud judicium avocari fas est, nisi per viam appellationis Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 4. vers.* Ein jeglicher Kläger.
2 ad quam tamen nunquam deveniendum, nisi prima priùs instantia ejusq;
3 ordo finem suum acceperit, cujus ordinis post judicium legitimè constitutum præcipua pars est petitio actoris seu libellus, quo actor breviter quidem absque omni inutili circuitu, at tamen dilucidâ & clarâ facti narratione proponit id quod petiturus est, itemque causam seu jus petendi, & ipsam petitionem Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 6. vers.* des Klägers Bitten und Begehren *vers.* Und nach dem etwan im Gebrauch gewe-
4 sen. In qua rei petitione simul expressè petere opus habet etiam rei fructus, vel rem cum omni utilitate à possessore ex eâdem percepta *ibid. vers.*
5 auch soll der Kläger darbey nicht vergessen. utut in aliis causis judex non quidem ex præscripto, sed si velit, eam petitionem queat supplere, atq; fructus & expensas, etiam parte non petente, ex officio adjudicare; imò expensarum rationem habere omninò sit obstrictus, si ejus, qui vincitur, temeritas litigandi apparuerit *l. 79. verb. oportebit. ff. de judic. Zaun' schliff. de Offic. judic. supplet. part. 2. conclus.* 14. §. 3.

§. XXVI.

1 QUemadmodum in quovis alio, ita etiam in metallico judicio, omnis actio est vel personalis, ex contractu, pacto, aut delicto in personam *v.* Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 6. vers.* Alles Klagen und Bitten. *vers.*
2 Wann nun einer einem andern. vel realis, ex prætenso rei aut juris alicujus dominio, cujus possessio est apud alium, veluti si quis rem jure dominii à possessore petat, vel etiam debitam, ab altero negatam servitutem, quâ per fodinam ejus aquam, extracta metalla, aut quidvis aliud ad usum fodinarum pertinens, ducere, vehere vel trahere licet *ibid. vers.* da aber einer von einem andern. *vers.* Wann nun Petrus dasselbige Guth *vers.* gleicher Weise hält sichs auch. Cujusmodi servi-
3 tus seu jus aquæ ducendæ, metalli extrahendi, &c. eo casu, quando alterius fodinæ nihil damni (ceu quod aliàs non minus in detrimentum Reipublicæ redundaret) inde accideret, in Bohemia ex ratione publicæ utilitatis competit ipso jure absque expressâ partium constitutione, ut & ideò tali casu alter alterum non queat, nisi pœnam & amissionem suarum fodinæ partium sustinere velit, in eo jure impedire, sed æquè hoc nomine

nomine detur actio realis, atque ſi de ſervitute inter ipſas partes eſſet conventum *d. verſ.* gleicher Weiſe *& verſ* da aber einer oder mehr.

§. XXVII.

Cum in actione reali res petatur à poſſeſſore, atque ideò, ſi actio ef- 1
fectum debeat ſortiri, ex parte rei conventi opus ſit, ut rem, quæ quæſtioni ſubjicitur, poſſideat vel dolo deſierit poſſidere, qui poſterior per fictionem juris pro poſſeſſore eſt *l. 131. ff. de R. I.* conveniens erit reum
ante litem conteſtatam de poſſeſſione interrogare: Si eam falsò aſſere- 2
ret, eoque efficeret ut lis fruſtrà conteſtetur, condemnandus foret actori ad omne intereſſe, juramento in litem æſtimandum & definiendum;
Sin verò pertinaciter poſſeſſionem, quam habet negâſſet, tenetur litem 3
conteſtari, & poſſeſſio, ſi eam actor probaverit, eidem per ſententiam judicis tribuenda eſt, utut ipſius rei dominium nondum probaverit Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 6. verſ.* hätte aber der Beklagte das be-
gehrte Ding. *& verſ.* So laſſen wir hiermit zu. Cœterùm ratione ju- 4
ramenti in litem, ſicut de alio quovis juramento in cauſis metallicis, ſecundùm jus commune ſtatuendum, ſaltem tamen majori ſtudio allaborandum eſt, ne exinde ullæ litium prætractiones aut damnoſæ ambages ſuboriantur *Ordinat. metallic. Haſſiac. de anno 1616. part. 4. artic. 4. in fin. add. infr. §. 31. n. 3.*

§. XXVIII.

Actoris petitionem ſequitur rei defenſio, vel per oppoſitas petitioni 1
exceptiones dilatorias, easque ſequentes replicas, duplicas, triplicas, &c. vel per legitimam reconventionem Böhm. Bergrecht. *lib. 4. c. 7. verſ* Wie im nechſten Capitul droben. *verſ.* und mögen die Beklagte. *verſ.* Und iſt eine ſolche Helffrede. *verſ.* Und gleicher Weiſſe wie die Bitte. *verſ.* Und in einer Summa. *verſ* Und nach dem es vermög.
*verſ.* Wann nun der Beklagte keine *exceptiones.* Exceptiones dilatoriæ 2
ante conteſtationem litis opponendæ, nec poſteà recipiendæ ſunt, niſi
poſt litem conteſtatam ad rei ſcientiam pervenerint, idque ipſum jura- 3
mento fuerit obtentum *ibid. verſ.* Allhier ſoll ein jeder wiſſen. aut niſi fo- 4
rent tales, quæ judicium retrò redderent nullum, veluti quòd judex vel actor eſſet bannitus, quòd falſus procurator interveniſſet, quales exceptiones opponi queunt etiam poſt ſententiam *d. c. 7. verſ.* Wären der Richter oder Kläger. *verſ.* Auch mag die *Exception* des unrüchtigen und
falſchen *procuratoris. add. Brunneman. proceſſ. judiciar. c. 7. n. 24.* Reus 5

verò bannitus, ne pœna sit ipsi lucro, litem suscipere tenetur, gaudens saltem legitimis, quas habet, exceptionibus *d. text.*

§. XXIX.

1 SImiliter reconventio ante contestationem litis protinus post propositam ab actore querelam interponenda, aut saltem de eâ postmodum
2 interponendâ declaratio, protestatio & reservatio in scriptis facienda est, quo casu etiam post litem contestatam recipitur Böhm Bergrecht. *a. c. 7. vers.* Gebiethen und befehlen derohalben diese Ordnung und Gebrauch. *add. Carpzov. p. 1. Const. 7. def. 2. Brunnem. ad l. 14. C. de sentent. & interloc. n. 11. 12.*

§. XXX.

1 LOcum habet reconventio etiam contra actorem, qui aliàs metallico foro haud subjectus est, ut ad illam in eodem hoc judicio, in quo actionem proposuit, respondere atque litem suscipere obligatus sit Böhm. Bergrecht. *d. c. 7. vers.* Allhier ist auch sonderlich zu vermercken. *add. l. 22. ff. de judic. l. 11. §. 1. ff. de jurisdict. l. 14. C. de sentent. & in-*
2 *terloc. omn. judic. ibique Authent. Et consequenter.* necessum tamen est, ut reconventio ex causa aliquâ actioni connexâ, & quodammodò ex eâdem origine, unde ipsa actio, profluat, neque ab eâdem commodè queat separari, ne secus non tam ad defensionem, & æqualitatem inter actorem & reum servandam, quàm litis malitiosè protrahendæ causâ vi-
3 deatur suscepta: Unde haud admittenda est, si ad sententiam quandam præjudicialem causæ principalis concluderet, vel si actorem, qui actionem civilem instituit, reus vellet reconvenire criminaliter, &c. Böhm: Bergrecht *d. c. 7. vers.* In nachfolgenden Fällen aber soll die Widerklag. *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. p. 4. artic. 5. add. Brunneman. pro-*
4 *cess. civ. C. 10. n. 16.* Quibus conveniens est, ut tunc demum, si de receptione reconventionis secundum prædicta jam constet, lis utrinque contestetur, primò quidem ad petitionem actoris, deinde quoque ad petitionem rei reconventionem instituentis Böhm Bergrecht *d. c. 7. vers.*
5 Nach solchem allem soll erst die Befestigung des Krieges. alternisque postea vicibus fiant probationes, aliæve causæ deductiones, quas denique sequitur sententia primùm in causa actoris, postmodum etiam in causa rei seu reconventionis *ibid. vers.* Folgende sollen beede Partheyen. *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. p. 4. artic. 5. add. Carpzov. p. 1. Constit. 7.*
6 *def. 1.* Et quemadmodum in aliis judicii partibus, ita vel maximè in recon-

conventione, ad præscindendas frivolas & malitiosas litium protractiones, necessaria est præmonstrati processus judiciarii observatio, sine quâ nullas vires consequitur sententia Böhm. Bergrecht *d. c. 7. vers.* Und laß es ihme keiner beschwerlich seyn *& vers. seqq. usque ad fin. cap.*

§ XXXI.

SUbinde, postquam de remediis contra institutam actionem dilatoriis dictum est, occurrit litis contestatio Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 8.* 1
in montibus Hassiacis statim post decretam citationem in primo termino 2
à reo interponenda *Ordinat. metallic Hassiac. de anno 1616. part. 4. artic. 4.*
Post hanc juramentum calumniæ Böhm. Bergrecht. *lib. 4. c. 8. in fin. & c.* 3
*9. pr.* ab utraque parte protinus post litis contestationem sine ullis ambagibus & rei metallariæ damnosis procrastinationibus præstandum *d. c. 9. vers.* So setzen und gebieten Wir hiemit. *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 4. artic. 4. add. supr. §. 27. n. 4.* in ea formula, quòd 4
credat se bonam causam fovere, quodque velit nihil calumniandi aut litem inaniter protrahendi causâ, sed cuncta bonâ fide ac veritate in judicio agere, ad quascunque interrogationes non nisi vera respondere, nullis itidem falsis probationibus, nullisque corruptionibus uti Böhm. Bergrecht *d. loc. vers.* diß ist aber der Ayd. *vers.* Ordnen und setzen deßhalben. *vers.* Und erstlich soll der Kläger. *vers.* demnach soll jedes Theil. *vers.* Item es soll auch jedes Theil. *add. l. 2. pr. C. de jurejur. propt. cal. dand. ibiq; seqq. Authent.* Ordn. der Notarien zu Wormbs *de anno 1517. tit. 3. §. 2.* Erneuerte Ordnung des Cammer-Gerichts *de anno 1538. tit. 7. Recess. Imper. de anno 1654. §. 43.* Neque remittendum id juramentum, ceu 5
non privatorum sed publicæ utilitatis gratiâ adinventum Böhm. Bergrecht. *d. loc. vers.* Und ist Warlich. *& vers. seqq. add. l. 2. & 4. C. de jure jur. propt. cal. dand.* ulli parti, & actor, si jurare nolit, cadit causâ; reus verò, si tale juramentum præstare recusat, pro confesso & convicto habendus est ac condemnandus Böhm. Bergrecht *d. loc. vers.* Und dieweil dann berührter Ayd für Gefährde. *add. Authent. Principales personæ. §. 5. C. de jurejur. propt. cal. dand.* Insuper in montibus Hassiacis litigato- 6
rum temeritati & calumniis occurritur exactione cautionis de restituendis expensis, & certâ, vel judicis arbitrio determinandâ pœnâ in casum succumbentiæ solvendâ *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. part. 4. artic. 3.*

## §. XXXII.

1 LIte utrinque conteſtatâ & juramento calumniæ præſtito reus aut con-
2 fitetur aut negat Böhm. Bergrecht. *lib. 4. c. 10.* Si confitetur, pro
3 convicto eſt & absq; omni aliâ probatione condemnatur, modò confeſ-
ſio facta fuerit in judicio coram judice competente, & parte adversâ ejus-
ve procuratore præſente Böhm. Bergrecht. *d. c. 10. verſ.* Und es iſt am
Tag und offenbar. *verſ.* zum fünfften iſt noth. *verſ.* zum ſechſten. *verſ.*
zum ſiebenden. *Add. Rosbach. proceſſ. judiciar. tit. 53. n. 9. tit. 65. n. 3. 22. 25.*
*& 31. Malcomes. ad Weſenb. π. de confeſſ. n. 3. verb. domino abſenti non nocet.*
4 *Item. n. 5. 6. & lit. b. e. f.* à tali perſona, quæ completæ eſt ætatis & habi-
lis ſtare in judicio Böhm. Bergrecht. *d. c. 10. verſ.* zum erſten. *Add. Ros-*
*bach. d. tit. 65. n. 5. Brunneman. ad l. 6. ff. de confeſſ. n. 8. Malcomeſ. d. l. n. 3.*
5 *& lit. a.* liberè absque omni vi & metu Böhm. Bergrecht. *d. c. 10. verſ.*
6 zum andern. *Rosbach. d. tit. 65. n. 9. & ſeq. Malcomeſ. d. l. n. 5. & lit. d.* ex certa
ſcientia ſine ullo errore Böhm. Bergrecht. *d. loc. verſ.* zum dritten. *Brun-*
*nem. ad l. 2. ff. de confeſſ. Rosbach. d. tit. 65. n. 14. & ſeq. Malcomeſ. d. l. n. 7.*
7 *verb. Aut niſi errore.* de eâdem illâ, quæ in litem deducta eſt, re, cer-
tâve ejus quantitate Böhm. Bergrecht. *d. c. 10. verſ.* zum achten. *verſ.*
zum neundten *Rosbach. d. tit. 65. n. 28. Brunnem. ad l. 6. ff. de confeſſ. n. 1.*

## §. XXXIII.

1 ALiter, quàm modò dictum, qualificata confeſſio ad condemnatio-
nem neutiquam præjudicat *dd. loc.* & ideò ſolertes Advocati habent
quod caveant ubique in litis introitu fieri proteſtationem, quò magis in
omni proceſſus parte ſibi liceat principalis ſua jura tueri, erroneas &
illegitimas confeſſiones revocare, & quò minùs etiam ſua erronea con-
feſſio, allegatio, aliave culpa ſuo principali noceat, ſed potiùs ut eidem
jus ſuum vel per ſe vel per alium procuratorem deducere libera conſtet
facultas Böhm. Bergrecht. *d. c. 10. verſ.* Es möchten allhier. *verſ.* derge-
ſtalt daß der *Advocat. verſ.* dieweil aber die Wiederholung *verſ. Item*
Es *proteſtirt* der *Advocat. verſ.* Auch haben die *Advocaten* dieſen Articul.
*add. Brunnem. in. add. l. 6. ff. de confeſſ. n. 7. & 8. Rosbach. d. tit. 65. n. 37.*
2 Unde ſi confeſſio eſſet facta extra judicium, coram judice incompetente,
abſente parte adversâ, ab impubere, ex vi, metu, errore, de re non liti-
gioſâ, ambiguâ, ejusve quantitate incertâ, liberum eſt, maximè ubi cau-
tio ſeu proteſtatio fuiſſet interpoſita, tale quid illicò à tempore ſcientiæ
erroris ſimilisve cauſæ, ne ſecus tacendo in eam cauſam videatur con-
ſen-

sentire, usque ad sententiam allegare, probare & deducere: post sententiam eâ allegatione nihil valiturâ, neque admittendâ Böhm. Bergrecht. *d. c. 10. vers.* das ist aber noth zu wissen. *Brunneman. process. judiciar. c. 21. n. 9. Rosbach. d. tit. 65. n. 15. & 18.*

§. XXXIV.

QUando reus petitionem actoris, vel actor exceptionem rei negat, 1
deveniendum est ad probationes Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. XI. pr. & vers.* die Beweissungen geschehen mancherley Gestalt. quæ actori, non 2
reo simpliciter neganti, incumbunt, verùm saltem eidem excipienti quoad suas exceptiones *d. vers.* die Beweissungen geschehen mancherley Gestalt. *Rosbach. process. judiciar. tit. 53. n. 10. 11. 12. 13.* Oportet autem pro- 3
bationes esse concludentes, atque in causa, de qua agitur, relevantes, impertinentibus ac irrelevantibus planè rejiciendis Böhm. Bergrecht. *d. c. XI. vers.* Würde sich einer annaßen Beweissung zu führen. *add. l. 21. C. de probation. Textor. prax. judiciar part. 1. c. 9. n. 4. & 5. Rosbach. d. tit. 53. n. 14. & 15. Brunneman. process. judiciar. c. 20. n. 39. & 40.*

§. XXXV.

OMnes probationes fiunt vel per testes, vel per instrumenta, vel per 1
juramenta, vel per sufficientes præsumptiones Böhm. Bergrecht. *lib. 4. c. XI. vers.* Die Beweissungen geschehen mancherley Gestalt. *Rosbach. process judic. tit. 53. n. 9. & 16. tit. 64. princ.* Testes etiam inviti ad di- 2
cendum testimonium jure coguntur. Böhm. Bergrecht. *libr. 4. c. 13. add. l. 16. C. de testib. c. 1. & 3. de testib. cogend. Rosbach. process. judic. tit. 56. n. 11. Berlich. p. 1. conclus.* 41. & per eosdem fit probatio tunc, quando sunt 3
habiles, neque testimonium dicere prohibiti Böhm. Bergrecht. *lib. 4. c. 12. Rosbach. d. tit. 56. n. 2. & 3.*

§. XXXVI.

JUre metallico Bohemico sunt prohibiti & inhabiles propter vilissi- 1
mum omnique libertate privatum statum servi: Item ob inconstantiam 2
& animi facilitatem mulieres, quæ aliàs jure communi admittuntur *v. l. 18. ff. de testib.* Similiter impuberes, quòd intellectum rei non habeant: 3
Furiosi & dementes, ceu qui intellectu destituti non valent discernere 4
verum à falso: Porrò infames propter vilitatem: Paupéres suspecti quòd 5
se facilè ad dicendum falsum testimonium patiantur corrumpi: Hæreti- 6
ci & qui fidem Christianam denegant, cùm parum fidei illis queat ha- 7
beri, qui fidem nullam habent Böhm. Bergrecht. *d. c. 12. usque ad vers.*

P 3 Auch

Auch werden im Zeugnuß verworffen. *inclusivè. Add. Rosbach. d. tit. 56. n. 4. & seq. Brunnem. process. judiciar. c. 20. n. 2 & seq. Struv. Synt. Civ. Exerc. 28. th. 38. & seq.*

§. XXXVII.

1 HAud quoque ad dicendum testimonium quis admittitur in propria causa, & ex qua vel sperat lucrum vel metuit damnum Böhm. Bergrecht *d. c. 12. vers.* keiner soll in seinen eigenen Sachen. *l. 10. ff. & l. 10. C. de testib. Struv. d. Exerc. 28. th. 39. Rosbach. process. judiciar. tit. 61. n.*
2 *22. 23.* Similiter arcentur à dicendo testimonio subditi in causis domi-
3 norum, item in quintum usque gradum cognati Böhm. Bergrecht *d. loc. add. Textor. prax. judiciar. part. 1. c. 9. n. 77. & 78. Carpzov p. 1. Constit. 16.*
4 *def. 48. 49. 51. 52. 53. & 64. Brunneman. process. judiciar. c. 20. n. 18.* nec non domestici Böhm. Bergrecht *d. loc. vers. Item* es wollen auch die Rechte. *add. l. 24. ff. & l. 3. C. de testib. Carpzov. d. Constit. 16. def. 54.*

§. XXXVIII.

1 RAtione examinis testium requiritur, ut quilibet testis separatim examinetur, non omnes conjunctim, ne alter ex alterius dicto se queat informare Böhm. Bergrecht *d. c. 12. vers.* Wir verwerffen auch hiemit. *Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 204. add. Rosbach. process. judiciar. tit. 58. n. 1. 2. 3. Brunneman. d. c. 20. n. 66. Struv. S. C. Exerc. 28. th.*
2 *45.* De cœtero permissum, ut personæ egregiæ, item debiles & ægroti, vel maximè pauperes à Commissario queant examinari in sua domo, aut etiam illustres personæ in alio quodam quàm judicii, honesto loco. Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 11. vers.* dieweil aber bey grossen wichtigen Sachen. *c. 12. vers.* Wir wollen auch nicht daß die Alten. *add. Marant. spec. part. 6. de test. product. n. 6. Richter. ad tit. decret. de test. & attestat. c. 8. n. 6. & seq. Item tr. de signif. ad verb. voc. Egregiè.*

§. XXXIX.

1 RAtione ipsius probationis necessum est, ut testes ad minimum sint duo Böhm. Bergrecht *d. c. 12. vers. final. & c. 11. vers.* Im fall aber da sie als eintzelne. *add. l. 12. ff. & l. 9. §. 1. C. de testib. Rosbach. process. judi-*
2 *ciar. tit. 61. n. 9,* iique jurati Böhm. Bergrecht *d. c. 11. vers.* dergleichen auch wann sie ihr Zeugnuß. *vers.* Alle und jede Zeugen sollen zuvor. *It. c. 12. vers.* Ist darauff unsere ernste Meynung. *Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 204. l. 9. pr. C. de testib. Rosbach. process. judiciar. tit. 57.*
3 habentes rationem scientiæ *d. c. 11. vers.* Und darumb schliessen. *add. Rosbach.*

*Rosbach. proceſſ. judiciar. tit. 58. n.* 16. 18. 20. 21. 22. non ſingulares in di- 4
ctis ſuis *d. verſ.* Imfall aber. *ibid. verſ.* Es ſoll auch das Zeugnuß unkräfftig ſeyn *Rosbach. proc. d. jud. tit.* 61. n. 9. 11. & ſeq. neque falſis perſuaſioni- 5
bus inducti aut corrupti *ibid. verſ.* Uber das ſollen alle Beweiſſungen. *verſ.* Wir gebiethen auch hiermit. *verſ.* Und iſt unſere ernſte Meynung dieſe nachfolgende Regul. *add. Rosbach. d. tit. 61. n. 23.* Unde judicem o-
portet eas præferre probationes, quæ à teſtibus dignioribus & veraciori- 6
bus ſunt prolatæ Böhm. Bergrecht *d. c.* 12 *verſ* Uber diß alles ſeynd noch etzliche Stücke. *& verſ. ſeq. add. l. 9. pr. C. de teſtib, Frantzk. lib. 3. reſolut. 4. n. 64. Struv. S. C. Exerc. 28. th. 49.*

## §. XL.

TEſtium dicta haud ſunt publicanda, donec utraque pars probationes
ſuas perfecerit, & ulterioribus probationibus renunciaverit, in quâ 1
tamen declaratione ſi partes nectant moram, iisdem certus terminus 2
pro faciendâ declaratione ratione publicationis, & ad deductionem probationum ſuarum præfigitur Böhm. Bergrecht *d. c. 11. verſ.* Die Auſſagen der Zeugen ſollen ehe nicht eröffnet. *& verſ. ſeq. add. Rosbach. proceſſ. judic. tit.* 60. *n.* 5. *Nicola. proceſſ. judiciar. c.* 64. *n.* 1. 8. 11. 13. 14. *Struv. Synt. Civ. Ex.* 28. *th.* 47. isque plerumque brevior quàm in aliis cauſis. 3

## §. XLI.

JUre Saxonico, utut in aliis cauſis ad deducendas & diſputandas pro- 1
bationes concedatur terminus ſex ſeptimanarum à tempore acceptæ atteſtationum copiæ, in cauſis tamen metallicis ſtatim quinto die juridico poſt nactam atteſtationum copiam, primum oportet exceptionem in duplo, deinde replicam itidem quinto die, à tempore inſinuatæ exceptionum copiæ computando, exhiberi, atque ab utraque parte tribus
poſitionibus in cauſa concludi *Nicola. proceſſ. judiciar. c.* 65. *n* 7. Nec non 2
in montibus Haſſiacis ab utraque parte duabus ſaltem poſt atteſtationum publicationem & communicationem poſitionibus, iisque ſingulis intra quatuordecim dies proponendis, concludendum eſt in cauſa *v. Ordinat. metallic. Haſſiac. de anno* 1616 *p.* 4. *artic.* 4. Jura Palatina utrique parti tres 3
indulgent poſitiones, quæ ſingulæ itidem alternis vicibus intra quatuordecim dies exhibendæ ſint: Si tamen una pars duabus poſitionibus contenta concluderet in cauſa, alteri parti tertia poſitio præſcinditur *v. Ordinat. metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 203.

§. XLII.

1 PEr instrumenta, quæ ideò ad recognoscendum producenda sunt *Ordin. metallic. Hassiac. de anno 1616. p. 4. art. 4.* fiunt probationes, jure quidem metallico Bohemico non aliter, quàm si eadem duorum testium specialiter ad eum actum rogatorum, subscriptione atque cuiusdam Officialis metallici sigillo essent roborata, neque etiam ratione scripturæ aut sigillorum, aliove modo, corrupta vel corrosa, vel sibi invicem contraria: valente interim actu seu negotio etiam absque scripturâ, quando aliis modis posset probari Böhm. Bergrecht *d. lib. 4. c. 14. per. tot. add.*
2 *Struv. S. C. Exerc. 28. th. 34.* Ad hoc probationis genus referenda etiam sunt privilegia, ceu quæ ab aliis instrumentis haud differunt nisi in eo,
3 quòd hæc communem, illa specialem causam contineant. His privilegiis ille, contra quem producuntur, ad elisionem probationis potest opponere. v. g privilegii causam esse finitam, privilegium propter abusum amissum, aut aliunde invalidum, ut ideò benè perpendere habeat opus, num sibi forsitan aliqua talis exceptio queat competere Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 15. per. tot.*

§. XLIII.

1 NOnnunquam solæ urgentes præsumptiones, quæ pro una vel altera parte, vel etiam contra unum aut alterum litigantem existunt, plenam in causis metallicis faciunt probationem, ita ut ad condemnationem vel absolutionem queat deveniri, præsertim in causis levioribus, & quæ citra strepitum judicii celerem requirunt expeditionem Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 16. vers.* Und ist eine Vermuthung nicht anders *add. Menoch. de præsumpt. lib. 1. quæst. 40. & 41. Berlich. p. 1. conclus. 36. n. 126.*
2 *& seq. usque ad n. 159. inclus.* veluti si præstitæ fodinarum dominis operæ essent notoriæ, hi verò conductionem earum operarum pro certa mercede negarent, qui nihilominùs ad debitam, ejusmodi operariis pendi solitam, mercedem solvendam ex hac firmissima conjectura forent condemnandi, quà quisque operarius non præsumitur, nisi aliud doceatur, operas suas facilè perdere, sed potiùs pro mercede locare Böhm. Bergrecht *lib 4. c. 16. vers.* Vermuthung macht zu Bergrecht selten. *add. l. 25. pr. ff. de probat. vers. nunquam ita resupinus*
3 *est, ut facilè suas pecunias jactet.* Similiter in dubio pauper qui semper quietè vivere velle creditur. *arg. l. 3. C. de defensor. civitat.* quando agit contra potentiorem, præsumitur justiorem fovere causam

ſam Böhm. Bergrecht *d. c.* 16. *verſ.* In den ſtrittigen Sachen / ſo ſich zwiſchen den Armen. Aſt hanc præſumptionem per ſe ſolam haud ſufficere ad condemnationem, verùm ex verſ. ſeq. Und darumb ſollen unſere Berg-Richter &c. explicandam eſſe crediderim, ut ſaltem pro adminiculo aliarum probationum habeatur, & judicem deceat non unicè ac præcisè ad has, ſed inſimul ad prædictam præſumptionem, aliasve varias in cauſa occurrentes conjecturas, flectere animum. 4

## §. XLIV.

DEnique in caſu deficientium probationum earum vicem ſubeunt juramenta à judice, vel ſibi invicem à partibus delata aut relata *Ordinat. metallic. Haſſiac. de anno* 1616. *p.* 4. *art.* 4. *inf.* Unde ſecundùm juramentum in quacunq; judicii parte etiam die feriato (*v. tamen Rosbach. proc. judiciar. tit.* 38. *n.* 10. 11. *Brunneman. proc. judiciar. c.* 6. *n.* 21. *& ſeqq. Franzk. comm. in tit. ff. de fer. n.* 23. 24. 25. 26. *Malcomeſ. ad Weſ. ff. de fer. n.* 8.) præſtitum cauſa decidenda eſt, eaque deciſio vim habet rei judicatæ, neq; ſub obtentu perjurii poteſt retractari Böhm. Bergrecht *lib.* 4. *c.* 17 *verſ.* Dieweil der auſſerlegte Ayd *verſ.* So wollen wier hier mit *& verſ. ſeq. add. Setſer. de jurament. lib.* 1. *c.* 25. *n.* 3. *&* 134 *lib.* 4. *c.* 7. *n.* 3. 18. 22. 3. 24. 32. 33. *& ſeq.* E contra is, qui jurare recuſat, nec juramentum refert, & tamen ſolutionem facere detrectat, pro confeſſo habetur & condemnatur Böhm. Bergrecht *d. loc. verſ. ſeq. add. l.* 34. §. 6. *l.* 38 *ff. de jure jur. l.* 12. §. 2. *C. de reb. credit. ibique Brunneman. n.* 18. 20. 21. 25. *& ſeq.* 1 5

## §. XLV.

CAuſam quocunque prædicto modo ſatis probatam & deductam ſequitur ſententia, in qua ferenda judex omni ſtudio debet providere, ut ſit juſta, ideoque in qualibet, maximè verò in hâc judicii parte, oportet eum timorem Dei habere præ oculis, atque à Dei benignitate ſapientiam petere rectè judicandi Böhm. Bergrecht *lib.* 4. *c.* 18. *verſ.* Allmächtiger Ewiger Gott und HErr. *verſ.* Und derohalben haben wir *add. II. Paralip. c.* 1. *v.* 10. quò magis ſententia procedat ex maturo omnibus affectibus vacuo conſilio, in quo colligendo judici, dum vota inquirit, nihil à partibus in facto omiſſum ſupplere fas eſt, verùm duntaxat, quod à partibus earumve Advocatis in jure prætermiſſum eſt Böhm. Bergrecht *d. loc. verſ.* Auch ſoll der Richter in dem Umbfragen. *Ordinat: metallic. Palatin. de anno* 1548. *artic.* 200. 1 2

§. XLVI.

1 AD juſtitiam ſententiæ ſpectat, qnod ferenda ſit ſecundum leges præſcriptas, vel conſuetudines, aut iis deficientibus ſecundùm veram æquitatem; vel ſi leges forent obſcuræ aut cauſa difficilis, juxta interpretationem legislatoris ac juſſum Principis Böhm. Bergrecht *d. c. 18. verſ.* die Geſchworne aber / als die inſonderheit. *verſ.* Würde ihnen aber etwas zweiffelhafftes. *Ordinat. metallic. Haſſiac. de anno 1616. p. 4. artic. 6. add. pr. Inſtit. de offic. judic. l. 40. §. 1. ff. de judic. l. 2. C. quand. provoc. non eſt neceſſ.*
2 *l. 1. §. 3. ff. de leg. Cornel. de falſ.* ad factam utrinque concluſionem in cauſa, brevissimo & nervoſo contextu Böhm. Bergrecht *lib. 1. c. 6. verſ.* der Bergrichter ſoll ſich gegen den Reichen. *inf. item. lib. 4. d. c. 18. verſ.* das End Urtheil iſt das. *add. Brunnem. proceſſ. judiciar. c. 26. n. 1.* niſi quan-
3 doque ob tergiverſationem, aliamve juſtam rationem, judex cauſam, maximè metallicam ex officio habeat pro concluſâ, tanquam quæ ſummariè tractanda ſit *Brunnemann. d. c. 26. n. 2. & 3.*

§. XLVII.

1 PRæter rem in litem deductam ſententia continere debet etiam fructus, nec non expenſas litis, ita ut poſſeſſor condemnatus ſimul quoq; fructus rei reſtituere, atque is, qui temerè litigâſſe deprehenditur, ex-
2 penſas litis ſufferre damnandus ſit, deductis ſaltem de fructibus impenſis, quæ neceſſariò aut utiliter eſſent factæ; non autem voluptuariis, niſi quod tunc rem factam abſque læſione domini tollere permittatur. *Conſ. Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548. artic. 209.*

§. XLVIII.

1 AD æſtimandam litigandi temeritatem notari hîc voluerim quasdam præſumptiones juris tam in prima quàm appellationis inſtantia; in
2 hâc quidem tùm ratione appellantis quàm appellati. Præcipuè & ferè ſemper litigandi pruritus præſumitur in appellante, ſi denuò in judicio appellationis ſuccubuerit, ceu qui duabus ſententiis temerariæ litigandi
3 cupiditatis convictus & condemnatus eſt. Appellatum quod attinet, in eo nonnunquam, utut victus eſſet, temeritatis præſumptio ceſſat, veluti ſi non ex iisdem actis primæ inſtantiæ, verùm ex aliis probationibus noviter deductis fuerit convictus, aut alia probabilis litigandi occaſio judici, cu-
4 jus arbitrio & diſcretioni cauſæ juſtitia reliquenda eſt, apparuerit. Quoties verò ſive in appellante ſive appellato temeritatis præſumptio exiſtit, toties inde reſultat effectus, ut condemnatio in expenſis generaliter facta com-

pre-

prehendat quoque expensas primæ instantiæ specialiter non expressas. In 5
prima instantia talis conjectura temeritatis per alias contrarias præsumptiones faciliori operâ eliditur, ideoque expensarum restitutio haud obtinet, si juramentum calumniæ esset præstitum nec tamen aliquid in contrarium per evidentem calumniam factum ex actis appareret *v.* Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 19. per tot. add. c. 59. x. de appellat. Gail. lib. 1. obs. 152. n. 4. & seq. Brunneman. ad l. 1. 3. 4. C. de fructib. & lit. expens. it. process. judiciar. C. 15. n. 22. c. 28. n. 106. Berlich. p. 1. conclus. 78. Setser. de juram. lib. 3. c. 8. n. 21. Menoch. lib. 2. præs. 37. & 88.*

§. XLIX.

SEntentia rectè concepta cuique parti præsenti publicanda est Böhm. 1
Bergrecht *lib. 4. c. 18. vers.* der Berg-Richter soll das beschlossene und gefaste Urtheil *add. tot. tit. C. quom. & quand. jud. sent. ibique Brunneman. Gail. lib. 1. obs. 109. pr.* adeò ut contra illum, qui ex justa absens est causa, 2
veluti quòd morbo, quodve fluminum vi impeditus, aut ad aliud superius judicium fuerit vocatus, lata sententia non sortiatur vires, sed oporteat condemnatum, mediante in integrum restitutione, ad plenariam suæ causæ deductionem rursus admitti Böhm. Bergrecht *d. c. 18. vers.* Würde wieder einen Mann. *add. Gail. & Brunnem. d. loc.*

§. L.

NOn modò ferenda, sed etiam debito modo exequenda est senten- 1
tia, ut vel absolutus ab omni actoris impetitione fiat securus, vel victori possessio & evictio rei litigiosæ immobilis, aut traditio rei mobilis acquiratur, aliove convenienti modo satisfiat, dirigendâ scilicet executione in actionibus personalibus primò in mobilia, deinde in immobilia, & nonnunquam decernendo arresto in ipsam ejus, qui victus est, personam, donec judicato satisfecerit Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 18. vers.* der Bergrichter soll das beschlossene Urtheil. *Ordinat. metallic. Hassiac. de anno 1616. p. 4. artic. 8. Gail. lib. 1. obs. 113. n. 1. & 16. Berlich. p. 1. conclus. 79. & seq. usque ad 84. Nicola. process. judiciar. part. 3. per tot. Textor. prax. judiciar. p. 1. c. 14.*

§. LI.

COntra sententiam injustam concessum est appellare ad superiorem, 1
vel etiam declarationem superioris petere, si sententia saltem foret obscura aut dubia Böhm. Bergrecht *lib. 4. c. 20. pr. & vers* Trüge sichs aber zu/ daß ein gestrafft Urtheil *Ordinat. metallic. Palatin. de anno 1548.*

*artic.* 207. 208. *Rosbach. proces. judic. tit.* 73. *& ſeq Textor. prax. judiciar.*
2 *part.* 1 *c.* 12. Cùm verò cauſæ metallicæ celerem requirant expeditionem Böhm. Bergrecht *d.c.* 20. *verſ.* Item die Geicl, worne ſollen die *appellanten.* conveniens eſt, ut appellatio non niſi ex juſtis & probatis cauſis recipiatur, quippe quòd ejus receptio ſeu non rejectio pariat effectum differendæ executionis ſententiæ *Ordin. metallic. Haſſiac. de anno* 1616. *part.* 4. artic. 8.

§ LII.

1 OB eandem celeritatis rationem in Saxonia eſt receptum, ut gravatus in causâ metallicâ poſſit illicò ſtante pede appellare, quamvis in
2 aliis cauſis iſte modus haud amplius in terris Saxonicis ſervetur. *v. Nicola. proceſſ. judiciar. p.* 2. *c.* 2. *n.* 2. Similiter is appellandi modus obtinet in montibus Bohemicis, nec non penes gravatum eſt libera voluntas, etiam poſt intervallum intra tempus legitimum appellationem interponere, quæ poſteà ſub ſpatio quatuor ſeptimanarum introducenda & deducenda, ſecus pro deſertâ & nulla habenda eſt Böhm. Bergrecht. *d. c.* 20. *paſſim.* His omninò concordat jus metalli-
3 cum Haſſiacum, & appellato ſaltem unica, intra quatuor ſeptimanas, proponenda, juris ſui deductio conceditur, ad quam ſtatim ferenda ſententia *Ordinat. metallic. Haſſiac. de anno* 1616. *p.* 4. *artic.* 7.

§. LIII.

1 QUò minùs quis vel temerè appellet, vel juſtè appellatus malitioſè & cunctandi cauſâ reſiſtat, Bohemico jure ſtatuitur ut is, qui in judicio appellationis ſuccubuerit, ſemper debeat ad reſtitutionem expenſarum condemnari Böhm. Bergrecht *d.c.* 20. *add. ſupr.* § 48. *hic.* in quem finem
2 etiam jure Haſſiaco cautum legimus, ut appellans teneatur in judicio deponere certam pecuniæ ſummam cujus quantitas nonnunquam ipsâ lege ſtatuta, quandoque verò arbitrio judicis pro conditione perſonarum ac
3 modo cauſæ determinanda eſt: Hanc victor quidem recipit; at penitùs amiſſurus & fiſco reliquam facturus eſt, ſi denuò ſuccubuerit *Ordin. metall. Haſſiac. de anno* 1616. *p.* 2. *artic.* 23 *verſ.* Würde aber *& p.* 4. *artic.* 7.

§ LIV.

1 JUdex, qui ſcienter & doloſè malè judicaſſe deprehenditur, tam parti læſæ ad intereſſe damnatur, quam ab officio cum infamiâ removendus, & inſuper arbitrariâ poenâ plectendus eſt Böhm. Bergrecht *d. loc. verſ.* Würde aber einer oder mehr aus den Geſchwornen *verſ.* Wir wollen auch hiermit zulaſſen. *verſ.* Nichts deſtoweniger. *add. tot. tit. C.*

*de*

*de pœn. judic. qui mal. judic. ibique Brunneman. tot. tit. C. ad l. jul. Repetund. Ordin. Cameral. p. 3. tit. 51. §. 5. & 6. Recess. Imper. de anno* 1654. §. 109.

# SECTIO XII.

## *DE* Metallis rutis cæsis in genere.

### §. I.

METalla & mineralia è terræ visceribus exempta *rutorum cæsorum* 1
nomine veniunt *l. 17. §. 6. ff. de act. empt.* & inter res mobi-
les referenda sunt *arg. l. 52. §. 8. ff. de furt. junct. supr. Sect. 2.*
*§. 18. & 19.* Num verò, quatenus effectum dominii attinet, lapis 2
in confinio natus & exemptus post exemptionem retineat priorem suam
communionis vel pro diviso vel pro indiviso qualitatem, ita ut ejus nomi-
ne locus sit vel non sit communi dividundo judicio? *v. l. 8. §. 1. ff de acquir.
rer. dom. l. 83. ff. pro soc. l. 19. pr. ff. commun. divid. Cost. de quot. & rat. quæst.
46. n. 2 junct. supr. h. Class. 3. Sect. 2. §. 2. n. 2. & seq. Item part. 1. Class. 6.
Sect. 1. §. 1. n. 10. & seq.*

### §. II.

METalla quædam & mineralia ulteriori post exemptionem digestione 1
non indigent, sed statim vel ad proprium vel ad venditionis usum
adhibentur, veluti marmora, cotes, creta: alia verò ad perfectionem 2
suam & lucidam materiam arte & igne redigenda sunt, nimirum me-
talla aurifera &c. ad quam artificiosam eorum perfectionem pertinet
tota officinarum metallariarum, in quibus lapides coquuntur, doctrina,
jam suprà Sect. 10. præmissa. Nec tamen inconsuetum est, quin etiam 3
talia metalla, quæ per ignem in puriorem materiam convertenda sunt,
pro illo usu vendantur in materia cruda & rudi: Quoad venditionem 4
quorumcunque metallorum observari meretur, utut Principes & No-
biles mercaturæ exercitium haud deceat, quòd nihilominùs metallorum
ex suis fodinis venditio neutiquam sit dedecori, ceu cujus respectu non
tanquam mercatores ipsi sint considerandi, sed ut boni patresfamiliâs.
Neque enim prohibitum aut dedecori esse cuiquam debet illarum rerum 5
commercium, quæ ex sui agelli proventu obtigerunt *v. Marquard. de jur.*

6 *mercat. lib. 1. c. 10. n. 63.* Qualiter de cœtero emptor metallorum sibi prospicere opus habeat, quando non cum ipso fodinæ domino contractum iniret, ne à quolibet indistinctè metalla compararet *v. supr. h. Class. 3. Sect. 9. §. 16. n. 2. 3. 4.*

§. III.

1 POrrò commercatores metallorum cæsorum observandas habent sequentes leges: Primò ne sub pœna capitis hostibus vendant talia metalla, ex quibus conficiuntur nummi, tormenta & arma, neque cotes
2 quibus gladii acuuntur: Eaque prohibitio alicubi extenditur ad alios quoscunque exteros, ceu quibus talia vendere haud ubique consultum *v. l. 11. ff. de publican. l. 2. C. de commerc. & mercator. l. 2. C. quæ res exportar. non deb. l. 3. & 4. C. quæ res venir. Nov. Leon. 63. Gail. de pac. public. lib. 1. c. 1. n. 41. Tabor. armam. justinian. c. 2. n. 4. & seq. Carpzov. ad L. Reg. c. 8.*
3 *Sect. 9.* Deinde, ne metallis, quæ quidem per se sola etiam tempore pestis tutò ac sine periculo possunt venalia apportari, admixtæ sint res, quæ contagionem facilè concipiunt, veluti confectæ ex lino, canabe, sparto, cotone, lanâ, &c. *v. Zach. quæst. med. leg. lib. 3. tit. 3. quæst. 4. n. 29.*
4 *Naurath. tr. de vit. & mort. hom. th.* 40. Tertiò, ut mercatores de metallis cæsis vendendi causâ habitis, dependant consuetum vectigal, den Zoll.
5 *l. 17. §. 1. ff. de V. S. l. 16. §. 17. ff. de publican.* Quamvis enim in Bohemia & Hassia ex singulari Principum gratiâ, publicæ utilitatis promovendæ & alliciendorum metallariorum favore, vectigalia sint remissa de rebus, quæ ad victum & amictum metallariorum, atque ad fodinarum ædificationes pertinent *v. Transact. Pragens. inter Regem & Status Bohemicos de anno 1574. vers.* Gleichfals sollen auch die Bergwercks-Nothdurfften und *Victualien. junct. supr. h. Class. 3. Sect. 3. §. 13. n. 6.* tamen ratio horum privilegiorum cessat in exportatione cæsorum metallorum ad vendendum *Marquard. de jur. mercat. lib. 2. c. 3. n. 72.*

§. IV.

1 OCcasione metallorum cæsorum commercii, de quo modò dixi, incidit quæstio, si talis marmorum lapidumve negotiatōr pecuniam ad lapides coëmendos, sub oppignoratione ipsorum lapidum, mutuò sumpsisset, posteà quoque Cæsaris horrea conduxisset, & procurator Cæsaris ob pensiones non solutas officium suum vellet ad lapidum venditionem extendere, num potior sit habendus in pignore creditor, qui ad coëmptionem lapidum, sub expressâ eorum oppignoratione, pecuniam cre-

credidit? quod affirmatur *per l. ult. §. ult. ff. qui pot. in pign.* Porrò non minùs mercatoribus metallorum, quàm aliis eorum dominis, scire proderit, si lapides in navibus evehantur, at naufragio in aquas mergantur, quòd quidem possessio illorum, sed non dominium, amittatur, ideoque postmodum extracti ad priorem suum redeant dominum *l. 13. ff. de acquir. possess.* 2

# SECTIO XIII.

## DE Marmore & statuis imaginibusve marmoreis.

### §. I.

PEractâ tractatione de metallis & mineralibus cæsis in genere, nunc porrò agendum foret de quibusdam eorum in specie, nec non de 1
rebus exinde effectis: Ne tamen hoc conamen in nimiam operis immensitatem, haud valdè necessariam, cum tædio lectoris, sese 2
diffundat, veniam me impetraturum spero, si saltem succinctis remissionibus rem quoquo modo attigerim. Primò igitur de eo metallorum 3
genere, quod ulteriori per excoctionem digestione non indiget, & quidem de marmore, ac rebus inde factis pauca subjiciam. Præcipuè marmorum usus conspicitur in quibusdam ædium partibus *l. 41. §. 2 ff. de legat. 1.* item in variis speciebus suppellectilis, quæ inde fabricantur, nec non 4
in statuis. De his omnibus in genere tenendum quòd appellatione marmoris non ubique veniant, quemadmodum res, quæ ex auro argentove 5
factæ sunt, auri argentive appellatione comprehenduntur *l. 78. § 4. ff. de legat 3.* Unde si quis marmor legasset, testator verò posteà statuam ex 6
eodem fecisset, ademptum videtur legatum, secus ac si ex auro vel argento legato poculum fieri curâsset *Struv. Synt. Civ. Exerc. 35. th. 82. n. 3.*

### §. II.

EX marmore fabricatæ statuæ, nonnunquam etiam æneæ vel argenteæ, eriguntur in illorum, qui præ aliis in quaque re benemeriti 1
sunt, honorem & bonam memoriam *l. 1. C. de stat. & imag* 2
veluti Athenienses Beroso statuam cum aureâ posuêre linguâ ut vel inde concludat Micrælius *in Synt. histor. lib. 1. Sect 2. quæst. 3. pag. m. 29.* Berosum in multis ab aliis notatum, fuisse virum gravissimum, qui magnum hono-

3 honorem ſit promeritus. Ita, quando Julius Cæſar ſtatuas Pompeji dejectas reponebat, viſum Ciceroni fuit, ob hanc in hoſtem clementiam ipſum Cæſarem ſuas ſibi ſtatuas ædificare *Id Micral. lib. 2. Sect. 3. quæſt.*
4 *5. in fin.* Similiter Imperatori Trajano ob res præclarè geſtas pretioſiſſima & magnificentiſſima ſtatua fuit erecta *Micral. d. Sect. 3. quæſt. 24. p. 361.*
5 *362.* Item Andreæ Auriæ, Claſſis Gallicæ primum Præfecto, poſteà ad
6 Carolum V. deficienti *id. Micral. lib. 3. Sect. 1. q. 10. p. 621.* Sigismundo III. Reg Poloniæ *Micral. lib. 3. Sect. 6. quæſt. 3. p. 827. pr.* Podiebracio Regi
7 Bohemiæ *Micral. d. Sect. 6. quæſt. 9. p. 857.*

§. III.

1 NOn ſolùm ſummo Principi, ſed etiam ex ejus indultu cuilibet Magiſtratui ſubordinato & Collegii Antiſtiti, in ſuum honorem & me-
2 moriam ſtatuas erigere fas eſt *tot. tit. C. de ſtat. & imagin.* adeò ut neque relegatus ſtatuis honorari prohibeatur *l. 17. ff. de interdict. & relegat.* niſi ob crimen læſæ Majeſtatis foret relegatus, cujus ſtatuæ etiam collo-
3 catæ evertendæ ſunt, *l. 24. ff. de poen.* Oportet autem, ſi fortè Collegium ſuo Antiſtiti ſtatuam poſtulet eam propriis impenſis ejus collocari, in
4 cujus honorem erigitur *l. ult. C. de ſtat. & imag.* unde qui talem ſtatuam ex collectis ſubditorum facit collocari, cadit cingulo magiſtratus & omni
5 commodo inde percepto *l. 1. C. eod.* imò & ipſi Principi ſtatuam fieri ex collatione ſubditorum habetur diſconveniens, ne ſubditi in ea quid ſuum cognoſcant *l. 3. C. d. t.*

§. IV.

1 STatuæ Principum vel feſtis vel communibus diebus in præſentia Magiſtratus jubentur erigi, abſque tamen adorationis ambitioſo faſtidio
2 *l. 2. C. de ſtat. & imag. jung. Sap. c. 14. v. 17. 19.* Unde Tiberius ſtatuas inter ornamenta domus, non Deorum ſimulachra, voluit poni *Gothofred ad. d. l. 2. add. Petr. Gregor. de Republic. lib. 12. Cap. 7. §. 5 & 6.*

§. V.

1 PRincipum ſtatuæ hactenus habentur quodammodò ſanctæ, quòd tutum præbeant illi præſidium, qui ad eaſdem ex juſta cauſa, non ad alterius invidiam, confugerit, in tantum ut nihil invidioſum commiſiſſe, adeoque nec eo beneficio excludendus eſſe videatur, qui à potentiore detentus è vinculis aut cuſtodia effugiſſet, cui venia tribuenda *l. un. C. de his qui ad ſtat. §. 2. inſtit. & l. 2 ff. de his qui ſui vel alien. jur. l. 28. § 7. ff. de poen.* Qui verò ad injuriam alterius id præſidii quæſiverit, ejus tale

factum

factum & intentio quodammodò redundat ad ipsius Principis contumeliam *d. l. 28. §. 7. de pœn.* indeque carceris pœnam patitur, qui imaginem 3
vel statuam Cæsaris ad alterius invidiam præferre præsumpserit *ibid. &*
*l. 38. ff. de injur.* nec non actio de servo corrupto, & insuper extraordi- 4
naria eum tenet pœna, qui servum alterius persuasit, ut domini infamandi causâ ad statuam confugeret *l. 1. §. fin. ff. de serv. corrupt. l. 5. ff. de*
*extraord. crimin.* Plura de hac materia vid. apud Coras. *lib. 5. Miscell. c. 23.* 5
*& lib. 7. c. 26.*

§. VI.

PRopter sanctiorem harum statuarum qualitatem vix quicquam in iis 1
ad contumeliam committitur absque crimine læsæ Majestatis; ideoq; læsæ Majestatis reus est, qui tales statuas jam consecratas, lucri faciendi causâ, conflavit aut vendidit *l. 5. §. ult. l. 6. ff. ad. L. Jul. Majestat.* quod idem quodammodò extenditur ad monetam vultu & imagine Principis signatam *Gothofr. ad d. l. 6.* Similiter crimen læsæ Majestatis incurrit, qui 2
lapide jactato non incerto furtivo sed studiò statuam Principis impetiit.
*arg. d. l. 5. §. 1.* Item qui statuas dejecit, fimo injecto per plateas reptavit, 3
earum capita detruncavit &c. *v. Gothofred. citand. loc.* Cœterùm ejusmo- 4
di violationis pœna maximè exacerbatur in milites, quòd hi stipendiis Principum alantur *l. 7. §. ult. d. tit. ibique Gothofred.* Econtra remittitur & 5
condonatur illi, qui statuas vetustate corruptas refecit, qui nondum consecratas; vel etiam reprobatas, conflavit aut vendidit, quique eas lapide fortuitò tetigit *v. l. 5. & l. 4. §. ult. d. t.* Conf. etiam de statuis in genere 6
*l. 14. ff. de aur. arg. leg. l. 23. §. 2. ff. de R. V.*

§. VII.

NOn minus ex marmore, quàm ex ære, auro & argento fiunt imagi- 1
nes tum in honorem Principum, de quibus ex prædictis judicare licet, quùm ipsius Dei, itemque Reipublicæ: Unde testator in testamento 2
hæredem potest damnare, ut post mortem sui, in designato & præstituto loco, ponere obligetur tales imagines, per quas aliquis patriæ futurus sit splendor, & Civitati ornamentum *l. 6. in. f. l. 38. §. fin. ff. de aur. arg. leg. l. 7. ff. de ann. legat.* Inde etiam hæres, qui imaginem Dei in templo 3
ponere testamento damnatus est, si testator non expressisset qualitatem materiæ, nec tamen in illo templo aliæ, quàm æreæ & argenteæ imagines essent, tenetur ponere imaginem argenteam *l. 38. §. fin. l. 31. ff. de aur. arg. leg. l. 19. §. 4. ff. de ædil. edict. l. 35. §. 1. & seq. C. de donat.* Neque obstat, 4

quòd in dubio videatur eſſe ſequendum id quod minimum eſt, quia in præſenti caſu haud verſamur in dubio, ſed in ea certâ præſumptione, quâ quilibet ad pios uſus faciliùs & largiùs dare velle creditur. *vid. tamen Conſtitut. Imperat. Theophili. Conſtitut.* 1.

# SECTIO XIV.

## *DE*

## Ære, auro, argento, &c. atq; de ſpeciebus inde fabricatis.

### §. I.

ORdo nunc ſuggerit id metallorum genus, quod arte & igne ad
1 puriorem materiam redactum eſt: Priusquam verò de rebus
2 quæ ex ære, auro, argento, &c. fiunt, dicam, præmittere pauca
lubet de auro & argento in genere veluti (1.) quod auro argento-
3 ve ſimpliciter legato veniat omne aurum argentumve, quod tempore
4 facti teſtamenti eſſet *l. 7. l. 40. pr ff. de aur. arg. leg. Non obſt. l. 2. eod.* tam
factum quàm infectum, exceptâ pecuniâ numeratâ ſeu ſignatâ *l. 19. pr.*
*§. 7. & ult. ff. de aur. arg. leg.* ceu quæ nec auro facto continetur, niſi alia
5 teſtatoris appareat voluntas *l. 27. §. 1. & 4. d. t.* excepto itidem eo auro
6 vel argento facto, quod eſt ſuppellectilis *d. l.* 19. § 8. itemque rebus ſal-
tem inauratis vel inargentatis exceptis, aut quibus aurea emblemata ſunt
7 addita *d. l.* 19 §. 6. (2.) quòd ſi quis omne aurum quod ſuum eſſet, legâſ-
ſet, legato non contineatur id aurum, quod in credito eſt, nec vindicari
tempore mortis poteſt *l. 27. §. 2. & 4. l. 34. pr. ff. de aur. arg. leg. junct. l. 65.*
8 *ff. de contrah. empt. & §. 4. Inſtit. locat.* (3.) quòd idem jus ſit in caſu, quan-
do argentum, quod tempore mortis teſtatoris in domo ipſius foret, fuiſſet
legatum: Neque enim tunc legato comprehenditur id argentum quod
erat commodatum aut perpetuæ cuſtodiæ causâ depoſitum *l. 39. §. 1. ff.*
9 *de aur. arg. leg.* Porrò (4.) ſi argentum eſſet legatum, quod tempore mortis
teſtatoris in fundo v.g. Tuſculano eſſet, id quoque continetur argentum
quod ante mortem teſtatoris, ipſius juſſu, in eum fundum fuit illatum *d.*
10 *l. 39. §. ult.* (5.) quòd tunc, quando certum auri argentive pondus lega-
tum eſt, nec tamen aliqua ſpecies deſignata, magis videatur legata
quantitas, quàm argentum aliquod factum: ut ideò haud præcisè ipſa
materia

materia præſtanda ſit, ſed etiam præſentis temporis æſtimatione liberatio contingat *l. 1. §. 1. l. 9. & 35. d. tit.* nec non minuatur id legatum, quando teſtator de eo auro extra neceſſitatis cauſam quid alienâſſet; cui verò nihil decedit, ſi alienatio neceſſitatis imperio fuiſſet facta *l. 34. §. 1. & 2. eod.* (6.) ſi argentum infectum, quod ſuum eſt, fuerit legatum, 11
teſtator omne voluiſſe creditur, quod ita factum eſt, ut eo quod ad rem comparatum eſt, ſine refectione non poſſis uti, atque quod à teſtatore infecti nomine fuit habitum *l. 27. §. 4. d. t. de aur. arg. leg.* adeoque & id, quod fractum eſt aut colliſum *ibid §. 3.*

§. II.

1 AUro argento facto legato continetur omne illud, unde quid effectum eſt, ſive id ſuæ ſ. alterius uſionis causâ paratum eſſet *l. 27. §. 4. ff. de aur. arg. leg.* utut aliàs in ſtrictiori ſignificatione argentum factum 2
ſaltem ſit id, quod neq; in maſſa, neq; in laminâ, neque in ſignato, neque in mundo, neque in ornamentis ineſt *d. l. 27. §. fin. junct. l. 1. ff. de ſuppell. leg.* ſeu ſit vas argenteum *d. l. 27. pr.* quod non eſt ſuppellectilis *l. 19. §. 9. de aur. arg. leg.* quamvis duntaxat fabricari cœptum foret *d. l. 19. §. 11*
Auro autem facto legato, etiam materia alterius generis auro inject a debetur *l. 29. pr. & §. 1. d. t.* atque ſi auri argentive facti certa ſpecies legetur, additâ petitione ut poſt mortem cuidam alii reſtituatur, non ſolus uſus fructus, verum ipſa proprietas, ſaltem ſub onere fideicommiſſi cenſetur eſſe relicta *l. 15. eod. junct. l. ult. §. 6. ff. de legat. 2. l. 25. & 39. ff. de uſufr. leg. l. 12. ff. de uſufr. ear. rer.* An verò, ſi v. g. maritus uxori quasdam 5
ſpecies argenti per fideicommiſſum reliquiſſet, quaſi propriæ fuiſſent uxoris, comprehendantur etiam eæ, quæ ejus non propriæ eſſent? *v. l. 18. pr. de aur. arg. leg.* ubi etiam § 1. ſtatuitur, quòd uxor, cujus fidei 6
commiſſum erat, res ex teſtamento perceptas alii reſtituere, haud teneatur reſtituere illas, quæ ſui fuiſſent propriæ. At ſi in ejusmodi caſibus, 7
quando plures ſpecies in teſtamento forent expreſſæ, eæ non omnes in hæreditate invenirentur, num duntaxat continebuntur quæ ſunt inventæ? Reſp. præſtabuntur inventæ *d. l. 18. §. ult.* ſed de cœteris cavendum ut præſtentur, ſi inveniantur *l. 38. pr. eod.*

§. III.

1 SPecies argenti facti in laxiori ſignificatu intellecti, ſunt variæ, veluti (1) argentum ſignatum, ſeu pecunia, aut nummus. *v. Joſ. c. 7. v. 21. judic. c. 9. v. 4. c. 17. v. 2, 3. 4. I. Sam. c. 9. v. 8. c. 17. v. 5. 7. II. Sam. c. 18. v. 11..*

*12. c. 24. v. 24. I. Reg. c. 16. v. 24. c. 20. v. 39. II. Reg. c. 5. v. 5. 22. 23. l. 28. ff. de usufr. l. 27. §. 21. ff. ad L. Aquil. l. 27. §. 4. ff. de aur. arg. leg. l. 16. §. 9. ff. de pœn. l. 9. ff. de leg. Corn. de fals. l. 12. C. de excusat. mun. Covarruv. tr. de veter. numism. Molina tr. de usuris n. 686. & seq. usque ad finem. Lampad. discurs. de natura nummi per tot. & tr. de Republic. Rom. German. p. 3. c. 14. §. 4. 18. Carpzov. ad L. Reg. c. 8. Sect. 9. Gail. 2. obs. 73. Coras. lib. 5. Miscell. c. 12. n. 5. lib. 3. c. 13. per tot. Robert. Marant. singul. & jur. nobil. lit. L. vers. Ludens ad par & impar. Melon. rer. forens. & obs. indic. voc.* Wardein. *Locamer. ad §. 2. instit. de donat. lit. L. Hahn. ad Wes. tit. de usur. n. 5. pag. 34. in f. & 35. pr. tit. ad tit. L. Cornel. de fals. n. 7. verb. Qui nummos. ubi add. Damhouder. prax. rer. crim. c. 123. n. 12. & seqq.* Conf. porrò ad materiam pecuniæ *Struv. S. Civ. Ex. 16. th. 27. & seq. usque ad 35. inclus. Ex. 40. th. 16. n. 7. th. 70. in fin. Sprenger. lucern. p. 539. & perspicill. orb. Christ. p. 52. Cellar. System. polit. c. 15. Micræl. Synt. histor. lib. 2. Sect. 3. quæst. 19. Kitzel. tr. de jur. monet. Thülemar. de octovirat. c. 28. per tot. jung. quæst. miscell. ult.*

2 (2) suppellex varia argentea *l. 28. ff. de aur. arg. leg.* ut sunt mensæ argenteæ vel inargentatæ aut lecti *l. 3. & tot. tit. de suppell. leg. Non obst. l. 19. §. 9. de aur. arg. leg.* vasa escaria & potoria argentea *d. l. 3. & tot. tit. de sup. leg. l. 19. §. 12. l. 21. pr. & §. 2. l. 32. §. 2. l. 36. de aur. arg. leg. Hahn. ad Wesenb. tit. SC. Trebell. passim*, ubi etiam disquirit, an hujusmodi vasa rebus mobilibus annumeranda sint. jung. de vasis sacris supr. part. 1. Class. 10. 11. Sect. 2. §. 13. *Mantic. de conjectur. ult. volunt. lib. 6. tit. 3. n. 37.* Item Melon. thes. jur. feud. civ. & crim. tit. 49. n. 195.

3 (3) Instrumenta coccinatoria *l. 19. §. 12. de aur. arg. leg.*

4 (4) variæ res argenteæ voluptatis gratiâ paratæ. *l. 28. eod.*

5 (5) Ornamenta, veluti monilia, in aures, armillæ, aureæ catenæ, viriolæ, annuli *&c. l. 25. §. 10. ff. de aur. arg. leg. Hahn. d. loc.*

6 (6) mundus muliebris, e. g. specula matulæ, vasa unguentaria &c. *d. §. 10.* argentum balneare *l. 32. §. 7. eod.*

## §. IV.

1 OCcasione ejus, quod de aurea argenteave suppellectili, nominatim de mensa inargentata modò dixi, ipsa res videtur exigere ut de tali mensa inargentata in latiorem explicationem me extendam eò quòd hæc tractatio insimul materiam ligni comprehendat, quæ in prima parte ad hunc

2 locum fuit rejecta. Incidit enim hîc juris quæstio, si ejusmodi mensa, quæ auro vel argento esset cooperta, ab ignorante venditore emptori quoque ignoranti fuisset vendita pro solida aurea vel argentea, num valitura

sit

sit emptio venditio? Resp. nullam eam esse & pecuniam eo nomine da- 3
tam posse condici *l. 41. §. 1. ff. de contrah. empt.* Neque est ut in ipso corpo- 4
re non videatur erratum *l. 9. pr. ff. de contrah. empt.* ac etiam is error, qui 5
circa substantiam rei, ideoque & materiam constitutivam accidit, tum demum vitiare emptionem venditionem, si planè & in totum alia ma-
teria pro alia esset vendita *d. l. 9. §. 2. ff. de contrah. empt.* salvâ omninò 6
emptione venditione, ubi saltem aliqualiter in puritate vel qualitate materiæ fuisset erratum, veluti si duntaxat aurum deterius & impurius esset venditum, aut ita inauratum, ut nihilominus aureum potius sit quàm æneum, vel cui tantùm parum æris admixtum esset, sicut in aurichalco,
quod est verum aurum, chalco duntaxat permixtum & vilius: quod sa- 7
nè eâdem ratione æquum censendum, atque etiam subsistit contractus, si mensa ex viliori ligno fabricata vendita esset pro cedrina s. citrea, quibus casibus, ipsâ emptione venditione consistente, emptor, comperto errore de pretio nondum soluto tantum detrahit, in quantum per mixtionem vilioris materiæ læsus fuit, aut pretio jam soluto adversus venditorem, etiam ignorantem, agit, quanti interest se non esse deceptum *l. 10. l. 14. & 45. d. t. de contrah. empt. l. 21. §. 2 ff. de act. empt. Malcomes. ad Wesenb. t. de contrah. empt. n. 6. verb. in quo dissensisse videtur.*
Siquidem in casu suprà proposito planè diverso ipsimet mensæ materiæ, 8
quæ pro solido corpore erat vendita, argentum vel aurũ haud fuit admixtum, sicut quidem fuisset necesse si soliditas debebat constare: multò minus aurum vel argentum in tanta copia & quantitate erat additum, ut inde aurea vel argentea mensa quiret haberi, sed potius eadem, ex alia materia, solo scilicet ligno constans, argenteâ saltem laminâ, tanquam quodam operimento, fuit tecta & quasi vestita, ut reverà duo distincta corpora, seu potiùs diversæ materiæ existant *v. Franzk. comm. in ff. de contrah. empt. n. 52. Lauterbach. comm. in ff. eod. tit. th. 27. vers. Si verò de corpore*
*consentiant. Brunnemann. ad l. 14. ff. de contrah. empt.* Porrò nil quicquam 9
obstat, quòd valeat stipulatio, itemque oppignoratio, quantumvis planè ac in totum in materia esset erratum, & v. g. pro auro æs, sive ab ignorante sive à sciente debitore, qui falsâ auri appellatione creditorem fallere conatus est, oppignoratum; modò de cœtero in ipsum corpus ambo consenserint: ut & ideo creditor saltem contrariâ pignoratitiâ actione consequatur id quod interest, ac dolosus oppignorator incurrat pœnam stellionatus *l. 1. §. 2. l. 36. ff. de pignor. act. l. 22. ff. de V. O.* Ratio diversitatis
 est,

est, quòd in emptione venditione ex natura contractus pretium oporteat esse æquivalens rei, ita ut inter pretium & rem venditam æqua sit proportio, in qua propterea non ad solum corpus, seu ad id quod est in manu, aut solius formæ æstimationem; verùm ad ipsam quoque materiam
10 respiciendum sit: cùm econtra stipulatio per se aliquod mutuum συνάλλαγμα. haud contineat, sed de eo duntaxat censeatur interposita quod expressum est, vel expresso comprehenditur *l. 99. ff. de V. O.* adeò ut ne quidem, si dolo circumventio facta, de eo quod interest competat actio, nisi stipulationi adjecta fuerit doli mali (sc. absentis & absfuturi) clausulâ
11 *d. l. 22. ff. d. V. O.* Similiter ex natura pignoris tam exacta æstimatio & proportio ad creditum non requiritur, ceu quod solummodò in assecurationem creditoris constituitur, cui actione in reliquum satis cautum est, si pignus posteà tanto pretio non queat distrahi, quantum sufficit debito exsolvendo *l. 9. §. 1. ff. l. 3. l. 5. & 9. C. de distract. pign. l. 10. C. de obligat. & act. l. 8. inf. C. si cert. pet. l. 28. ff. de reb. cred. l. 20. pr. ff. de furt. Franzk. d. l. n.*
12 *48. Malcomes. d. loc.* Nihil autem secum pugnat Ulpianus *in l. 1. §. 1. ff. de pignor. act.* nam ibi dolosè planè aliud corpus, quàm de quo contrahentes convenerant, nimirum æs, fuit substitutum in locum auri, quod quasi pignori datum erat ostensum; cujus subtracti auri nomine etiam actio furti locum habere potest *ibid. §. 2. junct. l. 36. eod. & d. l. 20. ff. de furt.* & insuper respectu illius corporis, quod verè in oppignorationem deductum, hæc ipsa non est irrita.

§. V.

1 POrrò ex auro argentove conficiuntur annuli ad varios humanos usus, veluti ad ornatum tam virilem quàm muliebrem *v. l. 25. §. 10. ff. de aur. arg. leg. c. 38. de consecrat. dist. 5.* qui & ideò cum reliquis ornamentis, v. g. aureis catenis, monilibus, inauribus, armillis, gemmis, &c. eodem jure consistunt, ut haud inaniter huc applicaverim, quæ superiùs Class. 2.
2 de gemmis dicta sunt. Paucis tamen addere volui, quæ ibidem prætermissa sunt, nimirum odiosam semper tam olim quàm hodie reputatam esse eam superbiam, quæ homini videtur in solis externis ornamentis
3 consistere. Equidem jam olim opus erat legibus ultricibus, quæ fastum inanem prohiberent, atque modestum ornatum pro cujusque personæ
4 statu & pro gradu nobilitatis temperarent: quemadmodum ab Oppio, quando apud Romanos tribunus plebis esset, lata lex Oppia fuit, ne superfluo ornatu mulieres Romanæ uterentur, neve pilentis i. e. rhedis pensilibus,

silibus, veherentur, neve plus unciâ in auribus appenderent *v. Pompon. Læt. de legib. Rom.* Similiter Constantius & Annibalius, patrui, quos Impe- 5
rator Constantius, inter plurimos viros clarissimos, habuit Imperii quodammodo participes, tunc demum purpurâ utebantur & inauratâ veste, quando dignitatem nobilissimatus essent consecuti *Micræl. Synt. hist. lib. 2. Sect. 4. quæst. 2.* quippe ad Senatum saltem pertinentibus Senatoriis ornamentis *l. 100. ff. de V. S. Hahn. ad VVesenb. π. de Senator. vers. S C. tantum in pedibus.* Gemina statuta sunt jure Justinianeo, ut scilicet nullis, ni- 6
si equestris ordinis, hominibus fas fuerit gestare aureos annulos, &c. atq; proinde servi manumissi, quando jus aureorum annulorum impetrârant, hoc ipso videbantur nobilitatem esse nacti *VVesenb. π. de jur. annul. aur.* Hodie quoque non cuilibet constat sua libera ornamenta gestandi volun- 7
tas, verùm duntaxat Nobilibus & Doctoribus, horumque uxoribus, & quidem stirpe nobilibus saltem iis, qui sunt Equites vel Doctores, concessum est, ornamenta aurea gestare, & quidem cum hoc moderamine, ne v. g. catena pretiositate excedat ducentos aureos *v. Recess. Imper. de anno 1500. tit.* von Uberflüssigkeit der Kleider. *ibi:* Die von Adel/so nicht Ritter oder Doctores sind/ sollen kein Gold noch Perlen offentlich tragen. Item *Recess. Imper. de anno 1577.* daß solche Kette nicht über zweyhundert Gülden werth/die sie doch mit einem Schnürlein umwinden oder durchziehen sollen/wie von Alters herkommen. *jung. l. 1. 2. 4. C. de vestib. holober. Halbritt. orat. de privileg. Doctor. vers. Accedit nunc aliud privilegium. Bechman. Exoter. ad aur. bull. Exerc. 10. n. 54.* Atque hi ipsi Nobi- 8
les & Doctores abstinere jubentur ab ornamentis regiis *v. tit. C. de vestib. holob. l. un. C. null. licer. in fren. add. supr. Class. 2. §. 6. & seq.* præprimis 9
etiam Clerici se continere debent ab omni seculari ornatu *c. 15. X. de vit. & honestat. Cleric.* perpendentes olim quidem Sacerdotes fuisse aureos *Exod. c. 28. & c. 39.* hodie verò esse ligneos *d. c. 15. add. supr. part. 1. Class. 10. Sect. 2. § 13. n. 4.* quanquam ibidem etiam alio sensu Sacerdotes olim 10
aurei, hodie ligni quæant videri, quòd pro sustentatione suâ nunc tam amplas non possideant decimas, ceu quarum plurimæ ad ipsas ecclesias, nec non, frustrà in ea r rem conquerentibus Pontificiis, ad Laicos dimanarint *Beier. ad Schnobel. disp feud. 4. th. 2. verb. in Laicos.* Denique de 11
ornamentis aureis notandum, quod censui haud sint obnoxia *Recess. Imp. de anno 1542. §.* Doch sollen.

§ VI.

§. VI.

1 SUnt etiam annuli ſignatorii *l. 25. §. 10. ff. de aur. arg. leg.* eorumque uſus eſt antiquiſſimus *I. Reg. c. 21. v. 8. Eſth. c. 3. v. 10. & 12. c. 8. v. 8. &*
2 10. Quatenus verò iidem in juris veniant conſiderationem *v. d. l. 25. §. 10. de aur. arg. leg. tot. tit. C. de excuſ. artific. §. 3. & 5. inſtit. de teſtam. ordinand. l. 21. C. de teſtam. l. 22. per tot. & l. ſeq. ff. qui teſtam. fac. poſſ. l. 4. & ſeq. ff. teſtam. quemadm. aper. c. 14. X. de exceſſ. Prælat. (ubi add. t. tit. C. ut dign. ord. ſerv. l. un. C. de mutat. nom.) c. 2. X. de fid. inſtrum. c. fin. diſt. 97. c. 2. de offic. ordin. in 6. Extravag. 1. verb. abſque ſignatis apicibus. de elect. c. 1. de ſentent. ex comm. in 6. c. 33. X. de offic. & pot. jud. de leg. c. 3. X. de crim. fals. ubi etiam ex jure civili. add. l. 9. §. pen. l. 16. §. 1. & 2. item Ord. crim. artic. 112. Conſ. porrò Robert. Marant. ſpec. aur. part. 6. tit. de inſtrum. product. n. 40. Idem in ſingul. ac juris. notabil. lit. N. verſ. Notarius debet uti: Ioan de Arnono differ. jur. 63. Damhoud. prax. rer. crim. c. 123. n. 10. 11. Gail. de pac. publ. lib. 1. c. 15. n. 13. & ſeq. Mynſing. decad. 5. re. 21. n. 25. 28. 30. Halbritter. orat. de privileg. Doctor. vers. Verùm ad Doctores. quod attinet. & verſ. præced. ibid. Melon. theſ. jur. feud. civ. & crim. tit. 26. n. 11. 12. 13. tit. 46. n. 41. & ſeq. usque ad 49. incluſ. Hahn. ad Weſ. w. de fid. inſtrum. n. 1. verb. quare cum in ſtatutis Struv. S. C. Ex. 32. th. 10.*

§. VII.

1 DE annulis, qui arhæ nomine dantur in ſponſalibus. *v. c. 11. X. de præſumpt. Covarruv. de ſponſal. part. 2. c. 3 §. 7. n. 6. 7. & ſeqq. Beuſt. tr. connub. part. 1. §. 5. 6. & 67. Kitzel. Synopſ. matrim. c. 5. th. 3 lit. d. & e. th. 6.*
2 *lit. f. Coler. deciſ. German.* 300. & de iis qui in inveſtituris Epiſcoporum adhibentur *v. Thom. Franz. diſp. de orig. & progreſſ feud. th. 14. inf. Struv. Synt. feud. c. 3. aph. 7. n. 7. inf. Beier ad Schnobel. diſp. feud. 5. th. 4. inf. jung.*
3 *c. 15. X. de vit. & hon. Cleric.* nec non de illis, qui novi creati Doctoris digito ſolent ingeri *Halbritter. orat. de privileg. Doctor. paſſim.*

§. VIII.

1 ULtimò ſuperſunt annuli, qui diſcriminis habendi causâ geſtantur à certo quodam hominum genere, quales ſaltem ex flavo panno confectos geſtare in togis damnantur judæi. *Ordin polit. Aug. de anno 1530. tit.* Von der Juden Kleidung. *c. 15. X. de judæ. Klock. de ærar. lib. 2. c. 62. n. 31.*
2 *ibique peller.* Item illi, qui ejusmodi diſcriminis ergò junguntur avibus, piſcibus, aliisvè animalibus, de quibus quæritur, an qui capit avem ſignatam, eandem faciat ſuam, quaſi cuſtodiam ſignantis aufugerit & rurſus

rursus in libertatem naturalem se receperit? *v. arg. §. 12. & 15. instit. de rer. divis. Coepoll. de serv. rust. præd. c. 21. n. 7.*

§. IX.

DE dactyliothecis s. capsulis, in quibus annuli asservantur *l. 52. §. 8. l. 53. §. 1. ff. de legat. 3.* nihil monendum occurrit, quàm quòd iisdem 1
legatis annuli quidem veniant & comprehendantur, at non ipsæ, si annuli essent legati *d. l. 52. §. 8. & d. l. 53 §. 1. de leg. 3.* Neque obstat, quòd 2
furtum committat, qui depositum sive annulum in digito sive dactyliothecam, animo lucrandi, inficiatus est *l. 67. ff. de furt.* & quòd, qui dacty- 3
liothecam, annulorum gratiâ, furatus est, etiam dactyliothecæ nomine teneatur furti *arg. l. 77. eod.*

§. X.

INdifferenter ex ære, auro vel argento conficiuntur campanæ, item tu- 1
bæ: De usu politico campanarum videre licet Damhouderium *tr. de magnificentia politiæ Civitatis Brügensis fol.* 125. *126. 128. 135.* 136. *142. &c. Wesenb. π. de in jus voc. n.* 13. *Carpzov. pract. crim. p. 1. quæst. 2. n.* 13. *Hahn. ad Wesenb. π. de cess. bonor. n. 6. verb. infamia saltem facti. Mollenbec. cent. 1. divis. juridic.* 40. *lit. e. Micral. Synt. hist. lib. 2. Sect. 5. q.* 14 *in f. Add. c.* 30. *infr. med. X. de elect. c. 11. X. de pœnitent. & remiss. c. 23 X. de homicid.* De tubis verò lectorem remitto ad *II. Reg. c. 9. v.* 13. *jesa. c.* 27. *v. ult. judith. c.* 15 *v.* 3. *Raph. volater. de Magistrat. Roman. vers. Comitia consularia. verb. per cornicinem Wesenb. π. de in jus voc. n. 13. Hahn. ad Wesenb. de cess. bonor. n. 6. verb. infamia saltem facti.*

§. XI.

EX ære constiterunt duodecim tabulæ, in quibus antiqua juris pruden- 1
tia erat conscripta *v. Coras. lib. 7. Miscell. c. 25. Micral. Synt. histor. lib. 2 Sect. 4. quæst. 17.* quas tamen alii eburneas fuisse referunt *v. Pompon. Læt. lib. 1. de Magistrat. Rom. c.* 22. Similiter Romæ in Lateranensi Basilica 2
Senatus-Consultum æreis inscriptum fuit notis, quo data Vespasiano imperatori potestas cognoscitur *v. Andr. Alciat. de Magistrat Roman. vers. Concessum prætereà.* Porrò modii ænei s. lapidei cum sextariis ac ponderibus per mansiones singulasque Civitates jubentur collocari pro ha- 3
benda justitia & facienda adæquatione aliarum mensurarum ac ponderum *in l. 9. C. de suscept. Præposit. Franc. Nigr. Cyriac. l. 1. Controv. for.* 131. *n.* 2. 3. 4. Tormenta itidem ænea nunc inventa sunt *v. Thom. Franz. disp. de orig. & progress. feud. th.* 32. *Tabor. armam. justin. Beier. ad Schnobel.* 4
*disp. feud. 4. th.* 10. *verb. Munitiones* de quorum mobilitate vel immobili-

tate consulendus Tiraquell. *de retract. gentilit.* §. 1. *gloss.* 7. *n.* 96. 97.
5 98. 99. Tandem sigilla quandoque habentur ænea *l. 23. pr. ff. de aur. arg. leg.* & horologia *l.* 12. §. 23. *ff. de instrum. leg.* ac de statuis & imaginibus æneis ex præcedenti Sect. 13. judicandum est.

§. XII.

1 NOn minus ex ferro variæ prodeunt effectæ species, de quibus jura disponunt, veluti sunt gladii, lanceæ, hastæ, cultri, aliave tela & arma *v. l. un. in f. C. negotiat. ne milit. l. un. C. de gl. pen. toll. l. un. C. ut arm. us. insc. Princ. interd. Nov.* 24. *c.* 1. *in f. Nov.* 85. *per. tot. II. feud.* 27. §. 5. *Cæpoll.*
2 *de servit. rust. præd. c.* 21. *n.* 10. *Tabor. armam. justin.* In specie de cultris notari meretur Constitutio Comitum de Oldenburg *apud Hahn. ad*
3 *Wesenb. a. ad L. Cornel. de sicar. n.* 31. Item de hastis, quatenus earum usus
4 est in venditionibus, videre licet Damhouder. & Post. tr. de subhastationibus: & quomodo earundem usus olim fuerit in bellorum indictionibus, ut in alterius, qui bello petendus erat, territorium per Fœcialem trajicerentur *v. Andr. Dom. Flocc. de potestat. Rom. lib.* 1. *c.* 9. *in f. & c.* 10. *in f. Raph. Volateran. de Sacerdot. Rom. vers. Fœcialis. in fin.*

§. XIII.

1 POrrò ex ferro fiunt claustra, seræ, claves *l.* 17. *pr. ff. de act. empt. c.* 1. *X. de*
2 *custod. euchar. Zaunschliffer. de jur. clav. & claustr.* Sigilla, annuli ferrei, aliæve res similes *l.* 17. §. 9. *ff. de act. empt. l.* 12. §. 23. *ff. de instrum. leg. Cæ-*
3 *poll. de servitut. urb. præd. c.* 40. *n.* 14. *in f. n.* 15. *& seq.* ad quas etiam referendi sunt annuli ferrei numellarum Halß-Eysen. *v. Bocer. tr. de jurisdict. c.* 5. *n.*
4 42. *Rosbach process. judic. tit.* 2. *n.* 11. Item cornua cervina ferrea à furibus ferarum alicubi in pœnam publicè portanda Eiserne Hirsch-gewehe. *v. Melon. thes. jur. feud. Civ. & Crim tit.* 49. *n.* 201 *circ.*
5 *fin.* Denique de usu plumbi, ejusque jure vid. *l.* 5. §. 1. *ff. de R. V. l.* 242. §. 2. *ff. de V. S.*

CLAS-

# CLASSIS IV.

## DE
## Lapidibus & rebus lapideis ad ſacros Uſus adhibitis.

# SECTIO I.

## DE
## Partibus templorum lapideis.

### §. I.

Uxta ſeriem jam Claſſ I § 1 præmiſſam greſſum facio ad 1
lapides vulgares, & quidem primò ad illos, qui ad publicum ſacrum uſum quoquo modo relati ſunt. Ad ex- 2
ſtructionem quippe templorum plerumque grandiores lapides adhibentur 1. *Reg. c. 5 v pen. & ult.* ſicut & altaria in templis potiùs è lapide quàm ligno debent conſtrui *v Exod c. 20 v. 25. Deut. c. 27. v. 5. & ſeq. 1. Sam. c. 14. v. 33. 35. 1. Reg. c. 18 v. 30 31 32. Matth. 28. v. 2. c. 31. de conſecrat. diſt. 1. add. Jeſa. c. 27. v. 9. c. 65 v. 3.* ubi quidem agitur de altaribus hæreticorum, tamen æquè ac de veteris ſa- 3
cris, ceu quæ ſacra crediderunt hæretici *v. Part. 1. Claſſ. 10. Sect. 1 §. 3.* velut etiam, quando Simoni venefico altare eſſet conſtitutum cum inſcriptione *Simoni Deo Sancto* v. Herberg. *concion. domin. 25. poſt Trinit. part. 1. n. 1.*

### §. II.

NOn minus altaria quàm templa in laudem & gloriam Dei ædifican- 1
tur *Geneſ. c. 13. v. 4. & ult.* atque tam illorum quàm horum erectio pertinet ad jura Epiſcopalia *c. 1. verſ. Ad Epiſcopum. diſt. 25 c. 4. diſt. 68. c. 3. cauſ. 26. quæſt. 6. c. 10. cauſ. 18. q. 2. c. 8. & 25. de conſecrat. diſt. 1. add. Johann. c. 22. v. 10. & ſeq.* ut & ideò in noſtris hodie eccleſiis eam non li- 2
ceat ſuſcipere ſine autoritate & conſenſu Principis, vel ejusdem Conſi-

 ſtorii,

storii, per quod sua jura episcopalia curat exerceri, eò quòd nunc jura Episcopalia in imperio Romano Germanico adhæreant superioritati territoriali *v. c. 1. vers. Anteà autem qui Reges erant, & Pontifices erant. dist. 21. Struv. Synt. Civ. Exerc. 3 th. 70. in fin. Exerc. 9. th. 6. Exerc. 17. th. 80. & Synt. feud. c. 6. aph. 15. n. 1. & ult. aph. 17. n. 1. Mollenbec. cent. 1 divis. jurid.*
3 *74. lit. 6.* Imò nec altaria reficere licet absque autoritate Episcopali atque propterea altare ob lapidem additum non consecratum reconsecrari necessum est, quamvis ipsum totum templum eapropter reconsecran-
4 dum non sit, *c. 1. 3. 6. X. de Consecrat. eccles.* si tamen non novus lapis, verum is idem, qui per ruinam remotus est, reponatur, videri potest, nullam reconsecrationem esse necessariam, eò, quòd lapis, qui per consecrationem semel sacer effectus est, retineat eam qualitatem etiam remotus, & quidem eò magis quia reponitur, ceu qualis, etiamsi non reponeretur, sacer esse haud desiisset, ut & ideò si fortè alienus absque voluntate domini foret inædificatus, non queat, etiam post remotionem, vindicari, nisi nondum functo opere, atque sic nullâ adhuc factâ consecratione, rursus esset detractus, quò vel illic vel alibi reponeretur *v. arg. l. 43. ff. de R. V. vid. tamen Jason. in l. jus civile. ff. de justit. & jur. n. 20. fol. 12. col. 2. ubi templum reconsecrandum esse vult, quod funditùs collapsum ex iisdem lapidibus restituitur, secus si saltem reficeretur.*

§. III.

1 AD templa & altaria olim solebant confugere, qui propter patratum maleficium, aliudve debitum civile sibi timebant, ut ibi tuti essent *I. Reg. c. 1. v. 50. & seq. c. 2. v. 28. & seq. Exod. c. 21. v. 13. 14. tot. tit. C.*
2 *de his qui ad eccles.* Sed de hoc jure asylorum alii consulendi Docto-
3 res. Velut etiam de juramentis, quæ fiebant apud altaria, videre licet Stryck. *de jur. sens. dissertat. 7. c. 1. n. 13. & 31.*

§. IV.

1 DE altaribus hæredicorum confringentis, & de Diis lapideis, facile est judicare ex iis quæ dicta sunt part. 1. Class. 10 Sect. 1. *Add. judic.*
2 *c. 2. v. 2. c. 17. v. 3. 4. jes. c. 27. v. 9. Sap. c. 13 v. 10.* Eoque etiam videtur pertinere is sacer lapis, quem matrem Deûm incolæ appellabant, & qui per tres Legatos M. Valerium, L. Eminium, & C Coecilium Galbam, Quæstoresque duos, Cn. Tremillium Flaccum, & M. Valerium Falconem, Romam deportatus, & tanquam Dea à P. Scipione Nasica exceptus fuit *v. Pompon. Lat. de sacerdot. Rom. c. 12.*

SECTIO

# SECTIO II.

## DE

## Sepulchris & lapidibus Sepulchralibus.

§. I.

ETiamsi privati sit arbitrii lapideum sepulchrum ædificare & se- 1
pulchro lapidem sepulchralem imponere *arg.* §. *9. Instit. & l. 6.*
§. *4 ff. de R. D. l. 7. C. de religios. junct. l.* 43. *ff. de R. V* atque ad cu- 2
jusque ædificantis proprium honorem, non publici usus causâ
velut templa, altaria, & cœmiteria, erigatur vel ædificetur ejusmodi la-
pis *arg. l. 27. ff. de condit. & demonstrat.* Quia tamen religionis, & 3
sic quoque publicè, interest, talia monumenta exstrui & exornari *l. 1.* §. *6.*
*ff. de mort. infer. & sepulchr. ædific. add. arg. l. 3. pr. &* §. *8. verb. extraneo.*
*l. 6. l. 8. in f. ff. de sepulchr. viol. junct. ad d. l. 8. l. 12.* §. *5. l. 14* §. *4. ff. l. 5.*
*C. de religios. l. 8. C. de dignitat.* propter quam religionis rationem loca re- 4
ligiosa, & quæcunque iisdem inædificantur, privato hominum com-
mercio exempta, & sic divini, ac quasi publici, juris nunc facta sunt, quæ
ab initio privati erant arbitrii & directò ad privatum honorem exstructa
§. *7. Instit. l. 6.* §. *2. ff. de R. D. l. 43. ff. de R. V. l. 2* §. *7. 8. 9. l. 3. l. 12.* §.
*1. ff. l. 2. 6. 9. C. de religios. l. 1. ff. si servit. vindic.* ideò conveniens esse judi-
cavi, occasione rerum lapidearum sacrarum etiam de lapideis sepulchris 5
ac lapidibus sepulchralibus pauca adjicere.

§. II.

LApidea sepulchra intelliguntur tum illi lapides excavati, in quos olim 1
intulerunt mortuos *l. 7.* §. *1. ff. & l. 2. C. de religios. Marc. c. 15. v. pen.*
*Jes. c. 22. v. 16.* quùm id monumentum lapideum, quod non in memoriam 2
hominis sepulti, verùm muniendi ejus loci ergò exstruebatur, ubi quis
suos sepeliebat *arg l. 37.* §. *1 ff. de religios.* Illi vel sunt foveæ in locis saxosis 3
incisæ, vel lapides in sufficienti longitudine & latitudine è terra excisi,
& postea excavatione in eam formam redacti, ut, qui sepeliendi sunt, in
iisdem queant reponi, atque sic in terram cœmiterii unà cum suo locu-
lo detrudi *v. d. text.* quales loculos è lapidibus cæsis excavatos ipsemet
observavi in veteri cœmiterio prope arcem & pagum Rüsselsheim in co-
mitatu Cattimeliboccensi, quod olim pertinuit ad pagum in bellicis mo-

tibus subvastatum, qui appellabatur Seilfurt, & nunc hodiernis diebus per inundationes fluvii Mœni tantoperè minutum est ac decrevit, ut
4 vix dimidia ejus cœmiterii pars supersit. Similiter eorum monumentorum lapideorum, quæ muniendæ sepulturæ gratiâ constructa leguntur, probabilitas apparet ex eo, quia quilibet paterfamiliâs poterat mortuos suos in suam possessionem inferre, qui verò, ne illatione mortuorum in plura diversa loca tandem omnem possessionem suam efficeret religiosam, eoque commercio ac profano usu exemptam certum saltem locum huic religioni destinare fuit solitus, quem ab injuriâ hominum & pecorum lapideo monumento circumdari, atque in memoriam sepultorum exornari curavit *l. 37. §. 1. ff. de religios. l. 2. §. 1. verb. agro, ædificio. l. 8. §. 3. eod.* vel pro suâ duntaxat familiâ, vel pro omnibus suis hæredibus, unde sepulchra familiaria & hæreditaria *l. 5. l. 6. ff. l. 3. & 13. C. de religios.*

§. III.

1 QUicquid horum sit, res ipsa potiùs consideranda est. Quilibet certè in suo, vel ubi in alieno jus habuit, lapide vel agro potuit sepulchrum lapideum ædificare multò magis reficere, dato contra prohibentē interdicto de sepulchro ædificando, ne vis fiat ædificanti, reficienti aut perficienti *l. 1. §. 5. 6. 7. 9. l. ult. ff. de mort. infer.* quod & contra eum ob-
2 tinuit, qui prohibebat lapides aliamve materiam ad ædificandum vel reficiendum sepulchrum convehi *d. l. 1. §. 8. de mort. infer. l. 1. §. 6 inf. ff. de riv.* non autem contra illum, qui in suo lapides deponi impediebat,
3 nisi hanc servitutem deberet *arg. d. l. 1. §. 8. de mort. infer. junct. arg. l. 8. §. 5. ff. si servit. vindic.*

§. IV.

1 QUi sepulchrum, utut in suo vel ubi jus habebat, ædificaturus erat, si quidem prope alienas ædes, determinatam relinquere tenebatur intercapedinem, secus ædium dominus poterat novum opus nunciare, vel etiam, opere facto, interdicto quod vi aut clam experiri *l. 3. pr. ff. de mort. inferend. l. 9. & 11. C. de ædif. privat.* quod posterius cōminus
2 habet dubium, quia tam solum, in quo sepulchrum ædificatur, quàm sepulchrum eidem inædificatum connumeratur inter res immobiles, quarum duntaxat nomine interdictum *quod vi aut clam* potest competere *v. Hahn. ad Wesenb. π. de rer. divis. n. 4. verb. N si per interpretationem* si ta-
3 men vicinarum ædium dominus sciens permiserat sepulchrum ædificari, mor-

mortuumque inferri, poſteà non ſupererat facultas prohibendi, quò minùs alter plures mortuos illic inferret aut monumentum ædificaret l. 3. §. 1. ff. de mort. infer.

§ V.

SI quis in alieno, ubi jus non habet, ædificârit ſepulchrum, itidem locus fiebat vel novi operis nunciationi vel interdicto quod vi aut clam *arg. textum citatorum in §. præced.* Non obſtant *l. 2. §. 1. l. 7.* pr. & §. 1. ff. de religioſ. quia diverſa ſunt hæc, *in alieno ædificare*, & *in alienum ſepulchrum mortuum inferre*, ratione cujus illationis illicitæ dabatur actio in factum vel ad tollendum mortuum illatum, vel ad pretium loci aut ædificii ſepulchralis ſolvendum *d. text.* quæ utilis actio etiam competebat, quando in ſepulchrale ædificium, in quo adhuc mortuus non erat conditus, quis talem intuliſſet *d. l. 7. §. 1. ff. de religioſ.* Non obſtant *l. 2. §. 4. l. 6. §. 1.* l. 8 §. 3. eod. ceu qui textus accipiendi ſunt de directa, non de utili actione l. interdicto. 1 2 3 4

§. VI

AT quid juris, ſi ex alienis lapidibus ſepulchrum fuerat ædificatum? Quemadmodum enim ædificia in deformitatem urbis non licebat ob juncta aliena tigna diruere, ſubſtitutâ in locum actionis ad exhibendum & vindicationis aliâ ſpeciali actione de tigno juncto *V. ſupr. part. 1. Claſſ. 12. Sect. 2. §. 3. & ſeq.* ita videbatur eadem actio huc extendenda, ne ſepulchra deſtrui ad religionis dedecus oporteret *arg. l. 1 §. 6. ff. de mort. infer.* Verùm neganda quidem in tali caſu lapidum domino erat ad exhibendum actio ac vindicatio, non tamen ob præfatam rationem, ſed potius ideò, quia lapides inædificati religioſi, divini ac publici juris effecti, eoque ipſo ab omni profano uſu & commercio ſeparati atque in nullius dominio ampliùs fuerunt, propter quam cauſam nec remoti lapides vindicari poterant, neque ulla diſtinctio admittebatur inter eum qui bonâ & illum qui malâ fide ædificaſſet, quæ tamen omninò attendenda in actione de tigno juncto *arg. l. 43. ff. de rei vindic.* interim æquitati conveniens reputarunt legumlatores, ut domino lapidum eſſet proſpectum actione in factum *d. l. 43. de R. V.* quâ hæredes quoque, quatenus locupletiores facti eſſent, tenebantur *arg. l. 52. ff. de rei vind.* Si verò mortuo nondum illato, & ſic ædificio adhuc puro nec dum religioſo facto *l. 2. §. 4. l. 6. §. 1. l. 8. § 3. l. 42. ff. de religioſ.* lapides rurſus fuiſſent detracti, vel remoti, ſive ut ibi, ſivi ut alibi reponerentur, eorum domino com- 1 2 3 4 5

competere potuit etiam vera ad exhibendum actio & vindicatio *d. l. 43 ff. de rei vindic.*

§. VII.

1 QUando nunc sepulchri ædificati dominus, ejusve procurator, prohibebatur mortuum in istud, utut adhuc purum inferre, fas eidem erat vel interdicto uti de mortuo inferendo *l. 1. pr. & §. 1. 2. 3. 4. ff. de*
2 *mort. infer.* vel aliorsum mortuum inferre & postea in factum actione experiri ad id quod interfuit prohibitum non esse, veluti ad loci ædificiive pretium, mercedem, æstimationem, prout vel emptum, vel conductum, vel propriis impensis exstructum erat sepulchrum, competente hâc actione etiam in hæredes *l. 8. §. fin. l. 9. ff. de religios.*

§. VIII.

1 QUatenus impensæ in sepulchrorum ædificationes factæ pertineant ad impensas funerum, ut in actionem veniant funerariam vid. l. 37 §. 1. ff. de religios. l. 27. ff. de condition. & demonstrat.

§. IX.

1 HOdie hæc, sepulchrorum jura suo modo applicari possunt saltem ad sepulchra nobilium familiaria, & si qui alii adhuc in publicis cœmiteriis peculiaria sepulchra possident *v. Dd. ad tit. de mort. infer.*

§. X.

1 PRogrediendum ad lapides sepulchrales, qui ad sepulchra eriguntur duntaxat in memoriam ibidem sepulti, unde & monumenta sepulchrorum appellantur Grabstein. *l. 2. §. 6. l. 37. §. 1. l. 42 ff. de religios. add.*
2 *præfat. n.* 6. Ad eosdem referri quoque queunt statuæ sepulchris Principum honoris & memoriæ gratiâ, impositæ, qualem columnam triumphalem cùm Trajanus Imperator sibi dicatam morte præventus non vidisset, Senatus Romanus sepulchro ejusdem imponi jussit *Micral. Synt. hist. lib. 2. Sect. 3. quæst. 24.*

§. XI.

1 LApidum sepulchralium positio non est quidem improbanda *Genes. c. 35. v. 20. II. Samuel. c. 18. v. 18. Marc. c. 15. v. pen. l. 5. C. de religios.*
2 Non obstat Sap. c. 14. v. 15. ast eadem sumptuum impendendorum moderationem accipit ex dignitate & facultatibus defuncti, sicut ipsorum sepulchrorum lapideorum exædificatio *v. l. 37. §. 1. ff. de religios. l. 27. ff. de condit. & demonstr. junct. l. 12. §. 5. l. 14. §. 4. ff. de religios. Gothofr. ad l. 4. ff.*

*comm*

*comm. præd. Naurabt. tr. de vit. & mort. hom. th. 68. in f. th. 72. in f. & th. 71.*

§. XII.

QUemadmodum inscriptiones, quæ in lapidibus sepulchralibus fieri consuevêre, laudibus suis atque etiam vi suâ probandi non sunt destituendæ *v. Raph. Volateran. de Sacerdot. Rom. Vers. Virgines Vestales. Micral. Synt. hist. lib. 2. sect. 4 quæst. 21. in fin. Sect. 5. quæst. 6. p. 501. in f. & quæst. 9. p. 512. Bald. vol 5. consil. 310.* ita eædem, si vanæ forent aut frivolæ, meritò damnandæ sunt *v. l. 6. C. de religios. Naurabt. d. tr. th. 71. & in addit. pract. ad th. 91.* nec ullam probationem inducunt *v. Andler. juris-prud. lib. 2. tit. 10. num. 100.* 1 2 3

§. XIII.

LApides sepulchrales, ceu sepulchrorum accessiones & partes *l. 2. ff. de sepulchr. violat.* accensentur rebus religiosis, indeque cum ipsis sepulchris eodem jure fruuntur *l. 4. ff. comm. præd. l. 6. C. de religios. l. 43. ff. de R. V.* Non obstat l. 7. ff. de R. D. ceu quæ lex restringenda ad Κενοτάφιον saltem memoriæ causâ positum, sub quo de cætero nullum corpus humanum humatum sit *arg. l. 6 §. 1. & l. 42. ff. de religios.* 1 2

§. XIV.

COnsequens est præfato principio, quòd non minus sepulchrum violâsse videatur, & sepulchri violati actione conveniri possit, qui lapidem sepulchralem, citra reficiendi necessitatem aliamve justam causam ex temeritate, lucro vel injuriâ, moverit vel evulserit, quàm qui ipsum sepulchrũ demoliendo, corrumpendo, habitando, alienando, illicitè mortuum inferendo &c. violavit *l. 2. l. 3. §. 2. 8. l. 4. l. 7. ff. l. 1. 2. 4. 5. C. de sepulch. viol. junct. l. 3. §. 3. & 6. eod.* Haud tamen sepulchri violati, verùm injuriarum actione tenentur, qui saxis aut virgis lapidem sepulchralem ad contumeliam defuncti cædere præsumserint *l. 27. ff. de injur.* aut qui in lapide sepulchrali quicquam infamandi causâ posuerunt, quod etiam tollere astringuntur, non secus atque si in lapideo sepulchro tale quid patrâssent *l. 37. pr. & §. 1. ff. de injur.* Memorabile est, statuam sive Niconis Thasii sive Diomedis athletæ, ipsam talis injuriæ ultricem extitisse, dum quendam, qui illam ad contumeliam defuncti & sub eâ conditi vel Niconis vel Diomedis fustibus cædebat, spontaneo lapsu oppressit. *v. Crus. de indic. delict. p. 1. c. 27. n. 4. Naurabt. tr. de vit. & mort. hom. theor. 100. add. infr. Class. 6. Sect. 2. §. 8. n. 12.* 1 2 3 4

§. XV.

1 QUæritur autem, num hæc ipſa de violatione ſepulchrorum etiam
2 obtineant in ſepulchris hoſtium, itemve judæorum? Quoad hoſtes lectorem remitto ad l. 4. ff. de ſepulchr. viol. quam de violatione ſepulchri aut lapidis ſepulchralis, non ipſius cadaveris, rectè interpretatur Nau-
3 raht *citand. loc.* In judæis præfata jura quoad ipſa cadavera ſimpliciter, quoad lapides verò eatenus procedunt, ſi iis nil inſcripſerint, pinxerint, aliudve fecerint ad contemptum Chriſtianæ religionis *arg. lib. 4. & 11. C. de Judæ. lib. 9. 10. C. de hæret. c. 9. X. de judæ. Naurabt. tr. de vit. & mort. hom. theor. 97. circ. fin. th. 98. in med.* ideoque à jure & juſtitia neutiquam aliena putanda eam in rem alicubi judæis conceſſa ſpecialia protectoria, quale protectorium in Electoratu Brunſuicenſi Luneburgenſi non procul ab urbe Hannovera, quam Electoralis celebrat ſedes, in veſtibulo judaici Langenhagenſium finium valde arenoſi, ut natura fert terræ, ſepulchreti erecto inciſum lapidi, ſuâ ſepulchrales judæorum erectos lapides altitudine multum ſuperanti. Tenor ita habet:

**Der Juden Grabſtatt und Schutz-Stein.**

**Mit Verwarnung wer ins künfftig dieſelbe violiren oder mit Abführung des Sandes turbiren wird/daß derſelbe ohne eintzig Anſehen SERENISSIMO CELSISSIMO Hertzogen Johann Friderichen dem gnädigſten Lands-Fürſten in ſcharffe Straff verfallen ſeyn ſoll.**

**Urkundlich Langenhagen den 11. Tag Septemb. Anno 1671.**

Ad mandatum SERENISSIMI proprium

Melchior Albrechts Reichards.

4 Plura de violatione ſepulchrorum tradunt Dd. ad tit. ff & C. de ſepulchr. viol. Item Naurath. *d. tr. theor. 96. 97. 98. 99.*

§. XVI.

1 REligioſis rebus annumerandi etiam ſunt muri lapidei, quibus hodie cœmiteria ſolent circumcingi. Quam in rem, ut ejusmodi lapidea vel etiam lignea munimenta fiant, iisque cœmiteria ab incurſu pecorum aliâque quâvis immunditie præſerventur, in quibusdam provinciis extant peculiares ſanctiones *v. Brunnemann. de jur. eccleſiaſt. lib. 1. c. 6. membr.*

*12.*

*11.* §. *20.* Non obst. l. 2. §. 5. ff. de religios. Quemadmodum enim olim, 1
quando sepulchrum censebatur quatenus corpus à patrefamiliâs in suo
fundo humatum esset *d. l. 2. §. 5. ff. de religios.* non excludebatur, sed potius continebatur illud munimentum, quod ejus loci muniendi causâ erat constructum l. 37. §. 1. *ff. de religios.* ita hodie, ubi publicâ mortuorum illatione totus ad eam destinatus locus mortuorum corporibus repletus, ac sic in omnibus ejus partibus humatum esse creditur *d. l. 2. §. 5.* etiam continebitur munimentum, quo cœmiterium circumseptum est *arg. d. l. 37. §. 1. de religios.*

§. XVII.

TAm muri cœmiteriorum, quàm sepulchra & lapides sepulchrales 1
desinunt esse res religiosæ, si ab hostibus exciduntur, capiuntur vel 2
occupantur, quibus tamen rursus discedentibus pristino statui restituuntur *arg. l. 36. ff. de religios.* atque ideò intermedio tempore ejusmodi la- 3
pides convertere ad usum profanum licet *arg. tot. tit. C. de sepulchr. Viol.*

§. XVIII.

QUandoad sepulchra ædificanda aut muros, itemve monumenta eri- 1
genda lapides convehendi, trahendi, vel ducendi sunt, eadem planè jura circa eam rem sunt, atque etiam si ad quodvis aliud profanum
opus lapides essent vehendi, trahendi vel ducendi, ut nimirum, qui sal- 2
tem iter in alieno fundo habet vel actum, trahere lapidem non possit; at id queat, qui viam habet, modò non lædat fructus: plaustro verò lapides transvehere etiam illi fas sit cui actus constitutus *l. 7. ff. de servit. rust. præd.* Similiter in conductore, qui lapidem transportandum, 3
trahendum, vel vehendum conduxit, si ejus culpâ fractus esset, idem statuendum quod suprà part. 1. Class. 7. Sect. 3. §. 1. ratione tigni fracti
edoctum est. Deniqueplaustrarius ob lapides ex plaustro cadentes, qui- 4
bus quid rumpitur vel frangitur, Aquiliâ tenetur, si malè lapides composuerit & ideò lapsi forent *l. 27. §. 33. ff. ad L. Aquil.*

# CLASSIS V.

## DE

## Lapidibus & rebus lapideis profanis publicis.

# SECTIO I.

## DE

## Pontibus, item de lapidibus indicibus milliarium.

### §. I.

1 QUòd iter agentibus identidem se objiciant obstacula fluminum lacuum &c. adeoque pontes non solùm lignei, sed & lapidei s. saxei fluminibus superstruantur dictum est superiùs *part. 1. Class. XI. Sect. 1.* §. 1. ast eadem, quæ ibid. & §. §. seq. de pontibus satis amplè præmissa sunt, etiam huc repetere, foret hominis liberiore otio fruentis, cùm juridicè nil differant

2 lignei & saxei pontes, verùm iisdem regulis juris censendi sint. Eorundem autem iter agentium gratiâ apud Romanos milliaria notabantur lapidum intervallis cum signis suis & numeris, sicuti Atticus juxta viam Appiam ad quintum lapidem sepultus legitur *v. Cornel. Nep. descript. Attici*, eoque illud Martialis referendum est.

Quò te bis decimus ducit ab urbe lapis.

3 Imò Romanis antiquior hic mos esse videtur, ut in viis publicis ponerentur lapides s. lapideæ columnæ, singulorum milliarium indices. *v. I. Samuel. c. 20. v.* 19. jung. quoad morem Romanorum *arg. §. 16. Instit. ibique jul. Pac. analys. l. 13. §. 1. 2. ff. de excusat. tutor. l. 1. §. 4. ff. de Offic. præfect. urb. Brisson. se lect. ex jur. Civ. antiquit. lib.* 4. c. 8.

### §. II.

1 PRædicta milliarium per lapides distinctio fiebat Romæ non à milliario urbis, quod prope ædem Saturni in capite fori Romani columna erat,

in

in quam omnes Italiæ viæ terminabantur *Gryphiand. de inſul. c. 14. n. 27.* ſed à continentibus ædificiis *l. 154. ff. de V. S. ibique Gothofr.* Hodie moribus 2
Saxonicis non à continentibus ædificiis, verùm à porta urbis usque ad ſepes pagi per viam regiam fieri computationem, ac milliaria menſurari rotâ, refert Malcomeſ. *ad Weſ. π. de offic. Præf. urb.* daß ein jedes Rad im Umbgang eine Ruthe halten / und die Ruthe acht halb Elen lang seyn; Eine Meile sechzig Gewende / und jedes Gewende sechzig Ruthen haben solle.

§. III.

Lapides milliaria diſtinguentes, tanquam viarum publicarum acceſ- 1
ſio & pars, absque dubio eodem cum viis publicis jure conſtiterunt, ut ideò ſupervacanea futura ſit opera, quæ in ulteriorem explicationem impenditur, cùm de jure viarum publicarum ſatis conſtet ex præmiſſa de pontibus doctrina *in part. 1. Claſſ. XI. Sect. 1.* Cùm tamen circa verum in- 2
tellectum §. 16. Inſtit. & l. 13. §. 1. 2. ff. de excuſ. tut. Doctores mirificè varient, neceſſum ac utile fore judicavi, ſi in illorum opinionibus tradendis & vero ſenſu eruendo fecerim periculum. Quidam hunc 3
tradunt ſenſum, non cogi quempiam ſuſcipere tutelam ultra centeſimum lapidem ſeu milliare, ſed poſſe ſe excuſare, ſi is, cujus tutela ſuſcipienda, habitet ultra centeſimum lapidem *v. Weſenb. π. de excuſ. tut. n. 3. Perez. in prælect. Cod. eod. n. 5. Mynſing. decad. 6. Reſp. 54. n. 7.* Aſt ex dictis tex- 4
tibus minimè talis ſenſus infertur, ceu qui ſatis apertè loquuntur de tempore præſtituto illis, qui ſe à ſuſceptione delatæ tutelæ volunt excuſare, & ultra centeſimum lapidem habitant, ut rectè hoc nomine Weſenbecium & Perezium corrigat Hahnius *in not. ad Weſ. d. loc.* Verus illo- 5
rum textuum intellectus potius eſt qui ſequitur: Tutor datus, ſi velit ab eo onere ſe excuſare, id facere opus habet intra quinquaginta dies, quibus effluxis non auditur *l. 38. ff. & l. 6. C. de excuſ. tutor.* At hoc ſaltem ob- 6
tinet, quando vel in eâdem civitate, ubi tutor datus eſt, vel intra centeſimum lapidem habitat *§. 16. inſtit. & l. 13. §. 1. ff. d. tit.* ſin verò ultra cen- 7
teſimum habitet lapidem, in unamquamque diem numerantur Viginti milliaria itineri conficiendo, & ulterius triginta dies ad excuſandum conceduntur *d. text.* quo ipſo interdum ejus qui longiùs habitat, deterior 8
conditio fieri poſſe videtur, quàm eius qui in civitate eſt vel propiùs habitat, cum tamen illi naturali ratione & æquitate ſuadente, plus temporis fuiſſet indulgendum: Scilicet minus dixit, quàm voluit legislator, 9

 adeo-

adeoque ſtrictiora verba ſecundùm ſanam rationem & præſumtam legislatoris voluntatem extenſa & explicata ſunt à celeberrimis Juris-Conſultis, Cerbidio Scævola, Julio Paulo, Domitio Ulpiano, &c. ut eo quidem caſu, quando dies itineri conficiendo neceſſariæ, numeratis in unamquamque viginti milliaribus, & ultrà has triginta aliæ conceſſæ junctim quinquaginta dies haud conficerent, nihilominus extenſivè quinquaginta dies permittantur, quaſi talis non ita longè habitet, verùm adhuc inter propius habitantes ſit numerandus *arg. l. 3 ff. d. V. S.* at verò ubi quinquaginta dies eâ computatione excederentur, etiam hi plures largiendi ſint tanquam longiùs habitanti, quo ſenſu nunquam deterioris, ſed vel melioris vel ſaltem ejusdem cum proprius habitante conditionis eſt, qui longiùs habitat *l. 13. §. 2. ff. de excuſ. tutor. jul. pac. d. loc. & analyſ. C. eod. n. 20.*

§. IV.

1 PRo faciliori intellectu computationis milliarium monendum duxi, quòd in ſingulos dies viginti millia paſſuum peragenda ſint *l. 3. ff. d. V.*
2 *S.* quo paſſuum numero conficiuntur viginti milliaria legalia ſ. Italica, cùm mille paſſibus milliare, *arg. ipſius vocabuli Milliare*, quinque pedibus paſſus, & quindecim digitis pes conſtituatur *Mynſing. decad. 6. Reſp. 54.*
3 *n.* 8. *Klock. tom. 1. conſil.* 10. *n.* 335. Hæc autem viginti milliaria Italica efficiunt quatuor milliaria germanica, ſingulis quinque Italicis in unum
4 milliare germanicum computatis *Mynſing. d. loc.* Alii aliter computant in quodvis milliare germanicum quatuor mille paſſuum, ut viginti milliaria Italica efficiant quinque germanica *v. Calvin. lexic. voc. mille paſſus.*
5 porrò licet adhuc alium computationis modum ex §. 2. hîc, & per eam varietatem animadvertere, cujusque regionis morem & uſum eſſe ratione commenſurationis milliarum ſpectandum.

§. V.

1 HIs viarum lapidibus non abſimiles ſunt tonnæ marinæ, quas locandi, nec non contos ſeu bacas erigendi jus reſpicit quidem finaliter promotionem itinerum maritimorum in navigationibus, at quorum poſitio arguit poſſeſſionem jurisdictionis maritimæ in eo loco *v. Gryphiand. de*
2 *inſul. C. 9. n. 34. & 35.* Eandem probandæ poſſeſſionis vim habent ſpeculæ in inſulis & portubus ad uſum navigantium poſitæ *Gryph. ibid. n. 30.*

SECTIO

# SECTIO II.

## DE

## Straturis platearum ac viarum.

§. I.

VIæ publicæ, nec non urbium plateæ, lapidibus sterni ac delapi- 1
dari consueverunt, suscipiente hanc curam Magistratu propter publicam necessitatem & utilitatem *Nov. 17. c. 4. §. 1.* Fürstl. Oßnabrügische Braunschweig-Lüneburgische Weg-Ordnung *de anno 1691. per tot. præcipue præfat. & §. 3. 7. 11. 13. 19.*
Haud verò ullus Civium, ne quidem dignitatis privilegio, immunis 2
est ab ista platearum delapidatione *arg. l. 7. C. de operib. public. l. 7. C. d. SS. eccles. l. 4. C. de privil. dom. Aug.* neque ad reficiendam lapideam urbis 3
straturam tenetur solus Civis, coram cujus habitatione refectio est necessaria, sed publicam facere oportet collationem, ne inhabitatores platearum magis frequentium, per quas iis, qui toti civitati victualia advehunt, frequentius ire, equitare, currus plaustrave ducere, eoque id lapideum stramentum disperdere contingit, præ aliis, quos plateæ angustiores & obscuriores comprehendunt, nimis injustè graventur *d. text.*

§. II.

SI quis suâ culpâ eam structuram lapideam exarâsset, is eâ ipsâ culpâ se 1
solum ad refectionem obstrinxisse videtur *l. ult. ff. de via public. reficiend.* atque si nomine refectionis etiam purgationem platearum velis comple- 2
cti *arg. l. 1. §. 1. ff. de via publ. refic.* cum distinctione erit loquendum, ut quidem loca publica, v. g. forum, purgare teneantur omnes conjunctim cives, dato alicui salario ex communi ærario, quòd horum locorum immundities occasione nundinarum & publicæ utilitatis accedat, at verò in reliquis plateis cuilibet coram suis ædibus purgatio incumbat ob præsumtam propriam culpam, quemadmodum solus ad refectionem obligatus est, qui lapides exaravit *d. l. ult. ff. de via publ. refic.* & velut ad purgationem viarum ab omnibus rebus, quarum positione usus viarum publicus quoquo modo impeditur, solus tenetur is, cujus facto id impedimenti allatum est, quod nunc removeri atque viam debitè construi seu ordinari ac purgari convenit *l. 1. §. 3. ff. de via publ. & ne quid in loc.*

§. III.

§. III.

1 SImiliter quoad vias publicas dicendum est, quod non possessores vicinorum prædiorum, verùm is qui habet Regalia, ob commodum vectigalis quandoque specialis wegen des Weg-Gelds *Ludovic. Rom. in*
2 *suo sing.* 817. Vel non sufficiente ærario omnes conjunctim cives absq; ullo dignitatis privilegio, ad refectionem obstringantur conferre *l. 7. C. de Oper. public. l. 7. C. de SS. eccles. l. 4. C. de privil. dom. Aug. l. 11. ff. de*
3 *Vacat. & excus. muner. Nov. 17. c. 4. §. 1.* quibus tamen omnibus propter publicam utilitatem in usum refectionis ex sylvis proximis pro pretio concedenda sunt necessaria ligna *Besold. part. 1. consil. 3. c. 4. tit. 3. n. 8.*
4 Non obstat. l. 2. C. de immunit. nem. conced. ubi in diverso planè casu haud iniquè ad reparationem aggeris fluminum tenentur vicini possessores, ceu ad quos etiam aliquod aggeris commodum, arborum scilicet inibi plantatarum proprietas, pertinet *v. part. 1. Class. 4. Sect. 15. §. 2. junct. l. 10. ff. de R. I.*

§. IV.

1 DE cœtero via publica ita reficienda est, ne fiat deterior, unde pristina altitudo, latitudo, longitudo, pristina quoque reficiendi materia servari debet, neque terrenæ viæ glaream injicere, aut lapide eam sternere, vel lapide stratam terrenam facere licet *l. 1. §. 2. ff. de via public. refic.*
2 Ubi etiã Gothofr. in notis differit, num conducat vias publicas, itemq; stabula &c. injectâ glareâ aut lapidibus sterni, quo nomine carmine Lampiniani Statii *Sylvar. lib. 4.* laudatur Domitianus, quod viam Appiam, quæ Româ Brundisium ducebat, at vetustate collapsis fossis viatoribus molesta erat, in gestis arenis & lateribus sternere fuerit aggressus.

# SECTIO III.

## *DE* Muris urbium.

§. I.

1 AD integram quandoque provinciam circummuniendam fieri muros tam pro earum defensione quàm ut ab aliis provinciis certis finibus distinguantur, exemplum docet Adriani & Severi, Imperatorum

torum Romanorum, qui in Britannia duxerunt murum, utut cespititium, octoginta millium passuum seu octoginta milliarium, quo Romani atque Barbari à se invicem dividerentur *Micræl. Synt. histor. lib. 3. Sect. 10. quæst. 3. add. Isbrands* Reichs-Beschreibung nach *China ap. Menzel. in Chronolog. Chinens.* nec non Scoti ac Picti à provincia Romanorum in Britannia excluderentur *Id. Micræl. lib. 3. Sect. 4. q. 1. & q. 3. sub Mongaldo, Donaldo, Fergusio & Eugenio II.* Similem confecerunt murum Reges Sinarum 2
ad impediendas incursiones Tartarorum *Micræl. d. lib. 3. Sect. 10. quæst.* 3.

§. II.

EOdem modo ad tuitionem urbium construuntur alta munimina & 1
muri, hi quidem plerumque è lapidibus: Ast oportet, quantumvis 2
muri essent altissimi & crassissimi, accedere veram in Deum fiduciam, absque quâ vel muros Hierosolymitanos ascendens dirueret vulpes, quòd opprobrii frustrà olim Hierosolymitanis, ceu confidentibus in Deo objecit Tobia Ammonites *Nehem. c. 4. v. 3.* Num verò urbs necessariò habeat 3
muros, ut hi ad ejusdem essentiam pertineant? *v. Levit. c. 25. v. 29. 30. 31. Deut. c. 3. v. 5.* Item quales lapides potissimùm conducat in usum mu- 4
rorum adhiberi *v. Theodoric. discurs. polit. de munition. & propugnac. membr. 2. quæst. 5. & 6.* atque quæ forma, quæque crassitudo muris urbium conveniat? *v. Theodoric. d. tr. membr. ult. quæst. 5.* Et denique an expediat 5
velut muros, ita etiam valla propugnaculorum & aggeres, pontesque 6
fieri ex lapidibus? *V. Idem. Theodoric. membr. 2. quæst. 1. & membr. ult. quæst. 4. & 15. jung. part. 1. Class. XI. Sect. 1. §. 10. n. 2. & seq.*

§. III.

MUri urbium, nec non speculæ vigiliarum & custodiendæ urbis gra- 1
tiâ habitæ eodem planè cum portis jure habendi atque censendi sunt, ideoque huc repetenda ea, quæ superiùs *part. 1. Class. XI. Sect. 3.* de portis latius edocui. *Add. h. Class. 5. Sect. 1. §. 5. n. 2. II. Sam. c. 18. v. 24. c. 20. v. 15. It. §. 10. Instit. d. R. D. l. 1. pr. l. 8. §. fin. l. 9. §. 3. & 4. l. ult. ff. de R. D. l. 13. §. 17. ff. de re milit. l. 2. & 3. ff. ne quid in loc. sacr. Ordinat. provinc. Hennebergic. de anno 1539. lib. 3. tit. 4. cap. 3. Reformat. Wormatiens. lib. 5. part. 4. tit. 25. Hænon. lib. 1. disp. jurid. 4. controvers. 5. Item lib. 2. disp. 10. §. 1. lit. p. & q. Hahn. ad Wesenb. ff. de R. D. n. 1. verb. Sancta. in f. & tit. ne quid in loc. sacr. It. tit. de legib. n. 4. verb. ἐπὶ τὸ πλεῖστον, Melon. thes. jur. feud. civ. & crim. tit. 49. n. 196. 197.*

§. IV.

1 AB instauratione & refectione murorum urbis nemo civium privile-
gio dignitatis excusatur, verùm ad eam omnes certatim, facta ope-
rarum aut pecuniæ collatione, debent instare *l. Reg. c. 9. v. 15. l. 7 & 12. C.*
2 *de operib. public. l. 7. C. de SS. eccles. l. 4. C. de priv. dom. Aug.* quo no-
mine gloriatur Nehemias, quòd populo sibi concredito minimè extite-
rit molestus, prætendendo immunitatem à murorum instauratione
3 & reparatione *Nehem. c. 5. v. 10.* cum econtrà potentiores Thecoita-
4 rum se ab isto onere subduxerint *Nehem. c. 3. v. 5.* Et quidem tanto-
perè omnibus sine ulla exemptione civibus istud oneris jure Romano
incumbebat, ut quoque liceret pecuniam ad ludos publicos & instau-
randi agonis voluptatem à Civibus, utut potissimum à dignioribus
& opulentioribus, collatam convertere in refectionem murorum,
novâ postmodum collatione in ludos faciendâ *l. un. C. de expens.*
5 *lud. public.* similiter à murorum vigiliis nullus Civium, neque digni-
6 tatis privilegio, immunitatem habet *c. 2. X. de immunitat. eccles.* Sed
hodie ratione harum immunitatum tam à vigiliis, quàm à constructio-
ne & refectione murorum, spectanda cujusque loci consuetudo, quæ
7 in multis provinciis à jure Romano deviat. De Cœtero cura instaura-
tionis & refectionis murorum urbis, ob publicam eorum necessitatem
& utilitatem incumbit Magistratui *Nov. 17. c. 4. §. 1.* cui etiam in casu
necessitatis fas est, pro muris & fossatis firmiùs reformandis, accipere &
annexare privatorum domos ac hortos propinquos, refuso dominis eo-
rum ex publico pretio *v. appendic. ex Petr. Iacob. ad. Petr. de Ferrar. Papiens.*
*prax. aur. rubric. 29. num. 9. & 10.*

# SECTIO IV.

## DE
## lapideis instrumentis suppliciorum.

§. I.

1 QUemadmodum lignea, ita varia lapidea habentur suppliciorum
instrumenta tam ab antiquo quàm hodie: Valdè olim usitata
fuit in republica judacia pœna lapidationis *v. Exod. c. 8. v. 26. c.*
2 *17. v. 4. II. Paral. c. 10. v. ult.* Judæi ipsum nostrum Salvatorem
eâ pœnâ afficere voluerunt, quòd se Abrahæ præferret *Joh. c. 8. v.*
*ult.*

nec non suos terræ, in quam ex Egypto migrabant, exploratores , quasi 3
de terræ bonitate ac vertilitate fuissent mentiti *Num. c. 14. v. 10.* Lege 4
Mosaciâ lapidari jubetur bos cornupeta, qui hominem occiderit *Exod.*
*c. 21. v. 28. & seq. add. Miscell. quæst. 15* Item homo qui è populo judaico 5
quando dabantur à Deo decem præcepta, ultra terminum constitutum
in verticem montis Sinai ascendisset *Exod. c. 19. v. 13.* quique die Sabbathi 6
ligna collegisset aut operatus esset *Num c. 15. v. 35. & seq.* similiter hæreti 7
cus & qui Deos coluisset alienos *Deut. c. 17. v. 5.* Falsus propheta, & 8
qui Israëlitas à vero Deo ad hæresin abducere studuisset, adeò ut etiam
liberi parentes lapidare fuerint cum omni reliquo populo obstricti *Deut.*
*c. 13. v. 10.* quâ lege sine dubio , filii Juda palliarunt id impium suum facinus,
quando à vero Deo deficerent, atque veros Dei Prophetas, quos nunc
pro falsis ipsi habebant, lapidarent *II. Paral. c. 24. v. 21. Actor. c. 7. v. 58. 59.*

§. II.

POrrò lapidationis pœnam subibat, qui è filiis Israël de semine suo da- 1
ret ipsi Molech *Levit. c. 20. v. 2.* Item blasphemus *Levit. c. 24. v. 14. 16.* 2
*& ult.* atque is in quo esset pytho aut haruspicum spiritus *Levit. c. 20. v.* 3
*ult.* nec non sacrilegus *Jos. c. 7. v. pen. & ult.* filius epulo & potator, atque 4
ad parentum correctionem inobediens obstinatus ac rebellis *Deut. c. 21.* 5
*v. 21. add. Struv. Synt. Civ. Exerc. 49. th. 90. circ. fin.* Virgo quæ sponso 6
virginitatem non attulisse convicta fuerit, aut quæ desponsata cum alio
sponte concubuerit, quàm lex cum suo adultero vult lapidandam *v.*
*Deut. c. 22. v. 21 & 24. Joh. c. 8. v. 5.* in quâ tamen adulterii causâ maritus, 7
si contra uxorem falsum dixisset testimonium, favore matrimonii sustinendi non erat lapidandus , sed aliter puniendus, & illi, quâ carere volebat, perpetuò adhærere jubendus *c. 14. c. 33. quæst. 5.* utut aliàs testis, qui falsum testimonium protulerit, eâdem plectendus sit pœnâ, quam sustineret is , contra quem testatus est , si testimonium fuisset verum. *Deut. c. 19. v. 16. & seq. Dan. c. 13. v. 62. Prov. c. 19. v. 5. 9. 28. l. 13. C. de testib. Ord. Crim. art. 68. & 107.*

§. III

INcidit hîc quæstio de modo lapidationis : Judæi quippe non volunt 1
maleficos eo puniri genere, quo ipsorum corpora lacerantur, dissecantur, conquassantur, conteruntur , aliterque ita mutilantur , ut sanguis effluat ipsave imaginem Dei, ad quam creata sunt , amittant, indeque statuunt, non vivos olim lapidatos Maleficos, verum ad saxum perductos

à quodam, qui lictoris seu carnificis vicem egisset, taliter fuisse præcipitatos, ut in ipso præcipitationis actu singulari quâdam lictoris agilitate cervices frangerentur, quos sine effluxu sanguinis sic deturbatos & necatos, inque via publica ad ostium cœmiterii sepultos, universus populus lapidibus obruisset, magno quodam in medio lapidum tumulo erecto lapide, in quo lapidati nomen & crimen descriptum omni populo prætereunti ad territionem pateficeret, quo sensu lapidatio non tam sup-
2 plicium fuisset quàm supplicii consequens. Et quidem hæc judæorum opinio juvari posse videtur S. scripturæ textibus *II. Sam. 18. v. 17. Jos. c. 7.*
3 *v. ult. c. 8. v. 29. c. 10. v. 17. Genes. c. 31. v. 19. 20. Matth. c. 28. v. 2.* nec non prohibitione Imperatoris Constantini, quando ob eandem rationem, quòd facies hominis ad similitudinem pulchritudinis cœlestis figurata sit, non voluit in facie ejus, qui pro qualitate deprehensi criminis in metallum fuit damnatus, crimen describi, cùm in manibus atque in suris pœna damnationis unâ inscriptione queat comprehendi *v. l. 17. C. de pœn.*

§. IV.

1 His objectionibus nihil moratus putaverim, quòd in vivum maleficium legitimè condemnatum universus populus irruere, eumque *ipsis lapidibus* occidere non solùm potuerit sed & debuerit, quia *hoc genus pœnæ seu mortis* Deus esse voluit, ut maleficus *lapidibus, non alio modo*, necaretur *fac. l. 8. §. 1. & 2. ff. de pœn. add. Peller. ad Klock. de ærar. lib. 2. c. 126.*
2 *ad N. 2.* Ex quâ causâ etiam non omninò adæquata est aliorum judæorum opinio, qui volunt ejus mortis reum intra locum undique conclusum saltem lapidum injectu fuisse oppressum & quasi suffocatum: velut quoquo pœna ignis de vera concrematione intelligenda, nec verò ita explicanda est, quasi maleficum oportuisset plumbum igne liquefactum absorbere atq; hoc modo combustionis pœnam subire *Conf. Kipping. insti-*
3 *tut. politic. lib. 2. c. 7. § 1. add. arg. d. l. 8. §. 1. & 2. ff. de pœn.* Temerè quidem ac petulanter etiam externa in homine Dei imago neutiquam mutilanda
4 est, at benè ex justa causa & propter delictum. Quantum enim ob hoc pœnæ irrogationem attinet, imago Dei non præcipuè in externa hominis figura, verùm in divinis virtutibus, immortalitate, & dominio in creaturas consistit *V. Miscell. quæst. 7.* qualem imaginem cùm potius criminosus maleagendo abjiciat, quàm ut irrogatione pœnæ absumatur, cur in-
5 dignus retineret externam figuram? prostant quoque hanc in rem divini

jussus

jussus, nec non varia exempla, quibus Israëlitæ comprobârunt mutilationes humani corporis ex justa causa: Sic David Philistæum *nomine Je-* 6
*hovæ* aggressus in fronte ita percussit, ut lapis esset in fronte infixus, ac postea caput ejus præcidit gladio *1. Samuel. c. 17. v. 49. & seq.* Samuel ad A- 7
gag ex *jussu divino* ita loquitur, quemadmodum orbavit mulieres gladius tuus, sic orbabitur præ mulieribus mater tua *1. Sam. c. 15. v. 33.* Contri- 8
vit Jehova Sisera, ejûsque castra acie gladii *Judic. c. 4. v. 15.* Bileam fili- 9
um Beor divinatorem filii Israël occiderunt gladio *Jos. c. 13. v. 22.* Su- 10
stulerunt Judæi lapides, ut jacerent in Christum *Johann. c. 8. v. ult.* &
ipsa experientia testis est, judæos adhuc hodie, si qui ipsorum feralem 11
fugerint sectam & ad Christianam religionem transierint, eos lapidibus solere impetere, non aliâ, ut verisimile est, intentione, quàm ut æmulatione quâdam antiquam lapidationen videantur exercere in illos, quos suâ opinione habent pro hæreticis & talibus, qui Israëlitas à verò Deo abducere studerent. Sed furiosæ nequitiæ pœna flammæ præstituta est *in l. 3. C. de Judæ.* hodie arbitraria relegationis fustigationis &c. Non quic- 12
quam etiam in contrarium facit prohibitio Constantini *in l. 17. de pæn.* siquidem inde tantummodò evincitur faciem hominis, quia ad imaginem cœlestis pulchritudinis figurata est, ac homo præcipuè ex ea parte cognoscitur, esse corporis humani principalem aliisque potiorem partem, quæ non sit deformanda aut maculanda propter solam magis pœnæ indicationem, quàm pœnam ipsam, ceu quia solum illud pœnæ irrogatæ indicium, quale est inscriptio in facie criminosi, æquè commodè possit fieri in alio corporis membro seu parte. Neutiquam ergò à Constantino prohibetur ipsius pœnæ irrogatio talis, quâ etiam facies hominis perit,

## §. V.

HOdie lapidationis pœna non amplius usitata est, præterquam 1
quòd consuetudine quorundam locorum carnifex, si in executione pœnæ capitalis aberraverit, permitatur lapidibus irrui à populo, ceu qui duros ac nimios maleficorum cruciatus admodum ægrè ferat, sicut suo exemplo Phalaris compertus est, lapidibus à civibus obrutus, cum Zenonem in foro ad prodendos conjurationis socios tormentis cruciaret *v. Micral. Synt. hist. lib. 2. sect. 2.* quæst. 17. p. m. 275. Ast ea prava po- 2
puli consuetudo meritò damnatur *in Ord. crim. art. 97. & 98. add. Damhouder. prax. crim. c. 152. n. ult.*

§. VI.

1 Simile pœnæ genus eſt præcipitatio maleficorum de ſaxo, quod itidem ex Republica judaica originem videtur traxiſſe, poſteà etiam Græcis uſitatum, & ab his ad Romanos devolutum, apud quos ſpeciale ge-
2 nus pœnæ fuit habitum. Siquidem filii Juda eum mortis per præcipitationem de ſaxo inferendæ modum adhibuerunt, quando decem mille captivos de filiis Seir è vertice rupis præcipitârunt *II. Paralip. c. 25. v. 12.* ſimiliter Jehu præcipitari fecit Iſabellam *II. Reg. c. 9. v.* 33. Et varia ex Græ-
3 corum annalibus exempla recenſet Rycq *de capitol. Rom. c. 4.* Apud Romanos malefici alto de ſaxo præcipitabantur ad mortem, quemadmodum lege XII. tabularum ſervos in manifeſto furto prehenſos, verberibus affectos, è ſaxo præcipitationem ſubiiſſe refert Coraſ. *lib. 7. Miſcell. c.*
4 3. *n.* 5. Item Rycq. *d. c. 4.* eandemque pœnam tenuiſſe illos, qui falſi teſtimonii fuiſſent convicti, itemve cives hoſtes patriæ, inceſtuoſos, transfugas, (de quibus poſterioribus *v. Mynſing. decad.* 3. *Reſponſ. 21. n.* 58.) aliosq; quosvis ſontes, teſtantur Gothofr. *ad l. 25. §. 1. ff. de pœn.* Rycq. *d. c. 4.* Roſin. *de antiq. Roman. lib. 8. c. 6. part.* 2. *L. XII. tab. §. 5. pag. 587. &* 588.
5 Atque hanc ſpecialitatem generis pœnæ magis poſteà confirmavit Impe-
6 rator Tiberius *v. Gothofr. d. loc.* & Romanorum hunc morem æmulantes quoque aliæ gentes approbârunt, velut compertum habemus, quòd apud Athenienſes Theſeus Scironem latronem in finibus Megaricis de
7 ſaxo dederit præcipitem *v. Mycræl. Synt. hiſt. lib.* 1. *Sect. 3. quæſt.* 13. nec non quòd in regno Croatiæ ejus provinciæ præſes de ſaxo præcipitaverit captam in itinere matrem Mariæ, Hungariæ Reginæ, quæ Carolum Dyrrachum parvum in arce Budenſi ſtrangulari curaverat *Id. Micræl. Synt. hiſt. lib. 3. Sect. 7. quæſt. 3. ſub Maria.*

§. VII.

1 Saxum, è quo Romæ deturbabantur delinquentes, in Tarpejo monte, qui ante Saturninus mons, nunc capitolium dicatur, fuiſſe ex Plutarcho
2 aſſerit Coraſ. *lib. 7. Miſc. c. 3. n. 6.* cui hactenus alii contradicunt, quòd Tarpejum montem, ante Saturninum dictum, non Capitolium, verùm Capitolium ſeu arcem in Tarpejo monte, montem Tarpejum, à Tarpeja in monte iſto juxta Capitolium ſepulta, appellitare maluerint *v. Henric. Decimat. Sylv. vocab. verb. Capitolium. & verb. Tarpejam. add. Iuſt. Rycq.*
3 *de Capitol. Rom. c. 3.* Imò ſecundùm alios arx illa fuit in Capitolio, cujus Præfecti Tarpeji filia, eam prodidit Sabinis (quo tamen nomine excul-

patur

patur à Rycq. d. loc ) & poſtea ab his ipſis contuſa, indeque arx Tarpeja
dicta eſt. *v. Micræl. Synt. hiſt. libr. 2. Sect. 1. quæſt. 5.* quo ſenſu capitolium
uti quæ fuit mons iſte in quo arx erat ſita, utut poſteà ipſa quoque arx capi-
olium dici cœperit *Micræl. d.l.* Quicquid horum ſit, certè præcipitationis 4
ſaxum in eo monte fuit, quem potiùs quàm ipſum ſaxum Tarpejum appel-
lare fas ſit, quia cum hoc, ſcilicet ſaxum, dicimus, infamem ejus montis
partem propriè ſignamus, quam velut funeſtum locum noluerunt Roma-
ni cum reliquâ Capitolii parte conjungi *v. Rycq d.c.3. circ. fin.* Idque quòd 5
ſaxum præcipitationis in Monte Tarpejo ſeu certa ejus parte fuerit, com-
probant exempla: Etenim de hoc ſaxo Tarpejo M. Manlium, qui Capi- 6
tolium à Gallis liberaverat, quòd ad plebem defeciſſet, atque,
ſenatu variis Calumniis proſciſſo, tyrannidem quæſiiſſet, præcipitatum
adjectamque hanc notam fuiſſe, *ne quis M. Manlius porrò vocaretur*, ſeu, *ne
quis gentis Manliæ Patricius vocaretur Marcus*, referunt Sleidan. *de quat. ſumm.
imp. lib. 1. pag. 50. verſ. paucis verò poſt annis &c.* Micræl. *Synt. hiſt. lib. 2.
Sect. 2. quæſt. 4. in fin.* paulò aliter, ſeu potiùs clariùs, eam hiſtoriam re-
cenſet Joh. Philipp. à Vorburg. *hiſt. Rom. Germ. tom. 1. pag. 94. col.* 2. ubi
etiam *pag. 78. col. 1.* adhuc aliud profert exemplum. Quòd autem in 7
pœnam Manlii ea inſuper conditio fuerit adjecta, ne quis M. Manlius
in poſterum vocaretur, probabilem habet rationem: Quemadmodum 8
enim gloriam perpetuare videtur, qui in dignitate eſt ultimus, neque ſuc-
ceſſorem, præſertim ſanguine junctum, at virtute imparem, habet *Micræl.
Synt. hiſt. lib. 2. Sect. 3. q. 27. pr.* veluti Athenienſes, quò magis Codrus
nactam pietate atque virtute gloriam haberet æternam & durabiliorem,
poſt ipſum non alium Regem, ſed ſaltem Prætorem, & quidem perpe-
tuum, conſtituebant *Micræl. Synt. hiſt. lib. 1. Sect. 3. q. 14. pr.* ita è contra- 9
rio omnem bonam memoriam tollit, malorumque facinorum memo-
riam perpetuat, qui in vitiis malisque factis eſt ultimus nec habet ſucceſ-
ſorem, cujus æquali aut majori turpitudine futurum ſit, ut ſua propria
turpitudo quodammodò oblivioni tradatur & extinguatur, veluti Tibe-
rius Caligulæ, viro peſſimo, non aliâ de causâ imperium reliquiſſe fertur,
quàm ut memoriam ſcelerum ſuorum majoribus Caligulæ ſceleribus
obrueret *Micræl. d. lib. 2. Sect. 3. q. 18.*

§. VIII.

FOedam atque horribilem ſupplicii hujus conſuetudinem, quâ male- 1
fici de ſaxo præcipitabantur, poſt latas leges, Porciam atque Valeriam,
fre-

frequentari desiisse, atque paulatim obsolevisse ex Petr. Fabro refert
2 Rycq. *de Capitol. Rom. c. 4. in fin.* Certè jure justinianeo id genus pœnæ sublatum est atque prohibitum *l. 25. §. 1. ff. de pœn.* neque etiam hodie amplius usitatum, ut ideò plura de eo dicere, foret supervacaneum.

§. IX.

1 EX lapidibus porrò construuntur patibula, nec non ille elatus supplicii locus in quo maleficii decollantur, Richtstätt / Enthauptstätt / Rabenstein / quâ postremâ appellatione utitur Salomo *in Proverb.*
2 *c. 26. v. 8.* Hæc autem supplicii instrumenta ex ædificare & erigere tenentur fabri murarii eo planè modo, quo etiam fabri lignarii patibula lignea *v. Ord. Crim. art. 217. jung. supr. part. 1. Class. XI. Sect. 5. §. 2.*

§. X.

1 ESt & aliud lapideum supplicii instrumentum lapis famosus sivè scan-
2 dali, der Lasterstein / cujus impositio fit triplici modo: Aut enim rei scapulis imponuntur duo lapides, aut jubetur reus vel rea unum duosve lapides in foro publicè circumgestare, aut in foro habetur locus è lapidibus elevatus ferreisque cancellis circummunitus, in quo reus, igno-
3 minioso vestitu, indutus, omni populo conspiciendus exponitur. Hoc pœnæ genus, maximè in reis stupri, Germaniæ valdè usitatum esse, atque ad jurisdictionem criminalem, quam alii vocant merum imperium, pertinere docent Bocer. *de jurisdict. c. 5. n. 43.* Besold. *part. 5. consil. 233. n. 38.*
4 quod alii eò limitant, si in causa criminali & ob vindicandum aliquod maleficium quispiam ita condemnetur, eandem pœnam ad jurisdictionem civilem, seu mixtum & merum imperium referentes, quando saltem modica coërcitio in contumaciā per eam foret inferenda *v. Mynsing.*
5 *decad. 2. Resp. 16. n. 25. Rosbach. process. judiciar. tit. 2. n. 11.* Alii, quibus certi jurisdictionis gradus arrident, hujusmodi pœnam numerant ad parvum merum imperium, eamque in quibusdam Sueviæ Civitatibus receptam esse asserunt *v. Mynsing. d. loc. Gylman. supplic. Cameral. tom. 2. p. 3. tit. 10. vot. 2. n. 22. Melon. rer. forens. & observat. ind. tit. L. verb. Lapis scan-*
6 *dali.* Ut ergò appareat, quid certi hâc in re statuendum sit, operæ pretium erit, significationes jurisdictionis simplicis, meri, item mixti & meri
7 imperii, paulò altiùs hic deducere. Quemadmodum enim nihil novum est in jure Romano, ut sub generali alicujus rei appellatione multæ comprehendantur species ex eâdem descendentes, quæ quidem ceu aliud nomen aliamque formam induentes, aliæ nunc res esse videntur, nec

tamen

tamen in concinnè adhuc sub generali appellatione continentur veluti in præfatione hujus operis ostensum, sub generali appellatione ligni comprehendi materiam, at propter hujus posteà speciale nomen & quasi à priori nomine discessionem, ligni appellationem duntaxat in iis lignis remansisse, quæ aliud nomen non assumsissent; ita haud dissimili modo 8
jurisdictionis, quæ est potestas jurisdicendi vel reddendi *arg. l. 1. & l. 10. ff. de jurisdict. l. 1. §. 2. ff. quod quisque jur. in alt. stat.* latissimum nomen omnia illa involvit, sine quibus ipsa non potest explicari, atque ideò etiam imperium & executionem *l. 1. & 2. ff. de jurisdict. l. 7. §. ult. ff. de Offic. ProConf.* & quidem in omnibus omninò causis de quibus jus reddendum est, sicut arguit connexio sub sequentis legis tertiæ ff. de jurisdict. ubi illud imperium in præced. l. 2. sub jurisdictione comprehensum, dividitur in certas quasdam species. Sed quia non cuivis judici subordi- 9
nato omnis de quibuslibet causis jurisdictio relinquebatur, verùm pro magnitudine & qualitate causarum jurisdictionem vel reservabat is, qui summam in Republica tenebat potestatem & fons omnis jurisdictionis erat, vel certo alicui ordinario à se substituto Magistratui, simpliciter aut limitatè, concedebat, hinc demum enatæ sunt diversæ jurisdictionis, seu potiùs exercitii ejus, species, quarum quædam aliud nomen assumserunt & sub nomine jurisdictionis (ceu sub quo nunc nihil, nisi quod aliud nomen non recipisset, contentum) non amplius comprehenduntur *l. 3. l. 4. l. 11. 12. 16. 17. ff. de jurisdict. l. 19. §. 1. l. 20. eod. l. 2. §. 23. ff. de orig. jur. l. 26. ff. ad municipal. Nov. 15. c. 3. tot. tit. de offic. ej. cui mand. est jurisd. l. 31. ff. ad L. Corn. de fals.* Veluti, cum omnis dictio juris versetur in cogni- 10
tione facti seu causæ, juris ad eam causam applicatione & redditione, atque juris redditi executione, quidam Magistratus habebant nudam notionem seu cognitionem facti, quidam juris dicendi potestatem, quidam exequendi, alii cognoscendi & exequendi, alii jus dicendi & exequendi, alii omnem hanc potestatem conjunctim: unde ortæ diversæ jurisdictionis species, quædam quidem aliud nomen v. g. meri imperii, meri & mixti imperii, jurisdictionis in specie ita dictæ seu simplicis, induentes *d. text. add. omninò Lampad. de Republ. Rom. Germ. part. 1. §. 45. & seq. usque ad. §. 53. & part. 3. c. 15.* à cujus tamen traditis dissentit Hahn. *ad Wes. de jurisdict. n. 2. verb. id propriè munus, & n. 3.*

§. XI.

1 EX præmissâ doctrina facilè corruit tam ea quæ §. præced. num 4. tradita est identitas juris dictionis civilis cum mixto & mero imperio, quàm quæ ibidem num. 5. subsequitur distinctio jurisdictionis in certos
2 gradus: Quod enim illam attinet, mixtura nulla contingit in ipsis partibus jurisdictionis essentialibus, ita ut potestas statuendi sit etiam potestas exequendi vel contrà; verùm duntaxat accidenter in Magistratibus, quibus quandoque potestas statuendi & exequendi simul conceditur ut sic *merum mixtumve* sit nomen potestatis, non objecti, ac merum imperium æquè in causis civilibus, itemve merum & mixtum imperium æquè in causis criminalibus esse queat *v. Lampad. de Republ. Rom. Germ. part. 3.*
3 *c. 15. §. 31.* Hanc, scilicet graduum in jurisdictione distinctionem, quod spectat, eadem eò minus recipienda est, quò plus ab illis ipsis rejicitur, qui juris dictionis materiam aliter considerant, quàm modò ex Lampadio demonstratum fuit *V. Hahn. ad Wesenb. ϖ. de jurisdict. n. 6. verb. Sex. gradus.*

§. XII.

1 AD lapidem scandali seu famosum forsitan haud ineptè refertur etiam lapis ignominiosus, super quo alicubi debitores qui bonis ce-
2 dunt, culo nudo insidentes, cessionem perficiunt: Romæ debitor obæratus leonem marmoreum, qui erat in pede scalari Capitolii, ascendebat, natibus percussis se cedere bonis enuncians *Diether. supplem. Besold. voc.*
3 *Marmor.* Patavinum prætorium custodit lapidem cessionis bonorum
4 cum hâc inscriptione, *Lapis vituperii & cessionis bonorum.* cui obæratus posteriora denudatus insidet! In aliis Italiæ locis obæratus debitor in loco publico nudus nates ter ad lapidem vel columnam percutit, clamans: Cedo bonis *v. Diether. supplem. Besold. voc.* Nackt. *jung. Mar-*
5 *quard. de jur. Mercat. lib. 1. c. 14. n. 17. 18.* Nec minus alibi locorum receptum est ut cessio fiat cum solennitate actus ignominiosi *Gudelin. de jur. noviss. lib. 4. c. 16. circ. fin.* veluti ut debitor nudatus in publico saxo sedens palam proclamet se bonis cedere *Wesenb. ϖ. de cess. bon. n. 5.* ut tubis per plateam ducatur, ut in loco publico vestem ab aliis distinctam aut pileum viridem gestare, vel campanam pulsare, aut lapidem columnamve percutere teneatur *Mev. theatr. concurs. Cred. c. 1. th. 37. n. 23.*

§. XIII.

§. XIII.

HUjusmodi conſuetudinem, ſi quemvis, etiam fortunæ invidiâ, debitorem teneat, nimis duram & à juris ſcripti humanitate abhor- 1
rentem meritò reputat *Weſenb. π. de ceſſ. bon. n. 5.* Eà enim juris benigni- 2
tate levis macula ſ. ignominioſa vita, quæ ceſſionem bonorum ſolet comitari, potiùs præcavetur, maximè quidem in iis qui fortunæ odio debitores facti ſunt *Nov. 135. præfat.*

§. XIV.

QUemadmodum debitor, qui ante ceſſionem bonorum paſſus eſt 1
quaſdam pœnas corporales; ita quoque, qui tam ignominiosè culo nudo in lapide vituperii fecit ceſſionem liberatur in totum, neque amplius poteſt conveniri, utut poſteà ad pinguiorem fortunam pervenerit
*v. Melon. theſ. jur. feud. Civ. & Crim. tit. 13. n. 29.* Cùm aliàs, ſi eam 2
non ſuſtinuiſſet ignominiam, rurſus conveniri poſſet *l. 4. 6. & 7. ff. de*
*ceſſ. bon. §. ult. Inſtit. de action. Melon. d. loc.* Aſt iſtud beneficii ſolum- 3
modò iis tribuendum, qui adversâ fortunâ debitores effecti eam injuriam plus iniquè paſſi ſunt: cùm qui propriâ culpâ vel planè dolo aliorum pecunias interceperunt, meritò culpæ vel doli luant pœnam, inſuper ad
totius crediti ſolidam ſolutionem compellendi. Etiamſi enim ſint, qui 4
ſimpliciter negant debitoribus tale beneficium competere, eò quòd actus ignominioſus adhibeatur non tam in compenſationem debiti, quàm ideò ne quis facilè in perniciem creditorum ad ceſſionem bonorum convolet *v. Gudelin. de jur. noviſſ. lib. 4. c. 16. Menoch. de arbitr. jud. quæſt. Caſ.*
*183. n. 20.* tamen hæc ipſa ratio efficit ut diſtinguendum ſit inter decocto- 5
res & infortunio inculpabiles debitores. Illis meritò difficilior ad ceſſionem bonorum veniendi via conſtituitur, ſi non planè præciditur ne facilè ad ceſſionem proſiliant, ejusque fiduciâ temerè æs alienum contrahant. His autem, qui non ſponte, ſed cogente neceſſitate ad flebile & quodammodò ignominioſum ceſſionis beneficium deveniunt, favendum potius, idque quod in ſui favorem adinventum *l. 1. & 7. C. qui bon. ced. poſſ.* facillimè aperiundum, nec denegandum vel impediendum
eſt *arg. c. 15. de R. J in 6. c. ult. X. de privil. & exceſſ. prælat.* Ultrà ergò hanc 6
æquitatem per importunitatem & acerbitatem creditoris gravatus debitor ab obligatione liberatur meritò, atque creditor id beneficium, quod ſibi ex convenienti decentique ceſſione, ceu ſimul ipſius commodum

reſpiciente *d. l. 1. C. qui bon. ced. poſſ.* obveniſſet æquiſſimo jure perdit cùm beneficium mereatur amittere, qui conceſsâ abutitur poteſtate *c. 18. X, de Regular.*

§. XV.

1 UTut verò prædictæ conſuetudines alicubi in Italia & Sabaudia adhuc ſint in uſu, tamen eædem in Imperio Romano-Germanico haud uſurpantur, nec ulla in ceſſione bonorum ſolennitas requiritur, ſed eadem ſolâ voluntatis expreſſione, citatis creditoribus, perficitur *Marquard. d. c. 14. n. 18.*

# SECTIO V.

## DE
## Teſtimoniis ac juramentis per lapides.

§. I.

1 LApidum uſus etiam conſpicitur in teſtimoniis ac juramentis, quandoque quidem in judicio, quo poſtèriori reſpectu de iisdem in hâc quinta Claſſe erit agendum, qui aliàs, quatenus quisque privatus iisdem ad teſtimonia juramentave abuteretur, ad Claſſem
2 ſextam fuiſſent rejiciendi. Ita olim, ſi Dioſcoridi credendum, Sacerdotes licio amicti, panemque aëtite lapide conditum in lance circumferentes inquiſiverunt fures, quòd putarent eum panem à fure non poſſe devorari, adeoque infallibile ſignum eſſe commiſſi furti *v. Balduin. in*
3 *L. XII. tabul. c. 12. pag. 60. & 61.* Similiter ferunt lapidem ante cujusdam templi januam poſitum cunctis tranſeuntibus oſtendiſſe ſanguinem Regis Berengarii, perfidiâ Fiamberti occiſi *v. Luitprand. hiſtor. lib. 2. c. 20.*

§. II.

Ad Virgiliana Verba.
— & cæſa jungebant fœdera.
porca.

à Servio Grammatico curioſè annotatum legitur: Fœdera dicta eſſe à
1 porca, fœde & crudeliter occiſa: nam cùm antè gladiis configeretur, à Fœcialibus inventum, ut ſilice feriretur, eâ causâ quòd antiquum jovis ſignum lapidis ſiliceni putaverunt eſſe: quibus verbis Servius vult non
2 revera ſiliceum aut ſilicenum fuiſſe antiquum jovis ſignum, ſed ſimpliciores illos, colore figulinæ ſeu antiqui fictilis jovis Capitolini deceptos, tale eſſe exiſtimâſſe. Ex qua opinione veriſimiliter fluxit vetus mos jo-

vem

vem lapidem adjurandi cùm Tarpejum fictilem intelligerent, unde Annæus Seneca de primigenia Romanorum simplicitate ait: *Tunc per fictiles Deos religiosè jurabatur, qui per illos juraverant, ad hostem morituri, ne fallerent, redibant.* conf. just. Rycquium *d. Capitol. Roman. cap. 18. pag.*
228. 229, Huic juri jurando execratio addi solebat, cujus formula hæc 4
erat: is qui lapidem juraturus esset, silicem tenebat, ajens; Si sciens fallo, tum me Diespiter salvâ urbe arceque, bonis ejiciat, ut ego hunc lapidem *Wesenbec. v. de jurejur. n. 6. Robert. rer. judicat: lib. 1. c. XI. v. Setser. de juram.*
*lib. 1. c. 15. n. 25. Besold. thes. pract. voc.* Stein. ita quando Legatus populi 5
Romani cum alio populo fœdus percutiebat, hunc in modum jurabat: Illis legibus seu conditionibus fœderis populus Romanus prior non deficiet, si prior defecerit publico consilio, dolo malo, tum me Diespiter ita populum Romanum ferito, ut ego hunc porcum hodie feriam &c. id ubi dixerat, porcum saxo silice percutiebat *Raph. Volateran. de sacerdot. Rom. vers. Fœcialis.* Aliam formulam tradunt Covarruv. *ad c. Quamvis. de pact. part. 1 §. 1. n. 8.* Stryck. *de jur. sens. dissertat. 7. c 1. n. 15.* Arabes quoque in feriendis fœderibus lapidibus usos fuisse, ex Herodoto testatur Setserus *d. c. 15. n. 26.*

## §. III.

ANtiquissimum, sollenne, ac sanctissimum illud juramentum per Jo- 1
vem lapidem apud Romanos fuit habitum *v. Rycq. de Capitol. Rom. d.*
*c. 18. p. 229. & 230. Setser. d. c. 15. n. 25.* Unde quoque nullum superest 2
dubium eum qui per jovem lapidem juraverat, debuisse servare tale juramentum, aut commisisse perjurium, si per lapidem jurasset falsum *l. 3. §. fin. l. 4. & 5. ff. de jurejur c. 10. caus. 22. quæst. 5. c. 26. X. de jurejur. vers. Et quamvis non sit per creaturam jurandum, si tamen juretur per creaturam, servandum est quidem Covarruv. ad c. Quamvis. de pact. p. 1 §. 1. n. 8. jung. de conscientia erronea obligante D d. Ethicos.*

## §. IV.

HOdie in Rebus publicis Christianis vetus per lapidem jurandi mos 1
non amplius servatur sed meritò damnatur *Setser. d. c. 15. n. 36.*
Cùm non nisi per solum Deum sit jurandum *Exod. c. 23. Deut. c. 6. v. 13.* 2
*& c. 10. judic. c. 11. I. Sam. c. 12. v. 3. & 5. c. 19. v. 6. c. 20. v. 3. 21. 23. 42. c. 24. v. 13. 16. pen. c. 28. v. 10. c. 29. v. 6. c. 30. v. 15. II. Sam. c. 3. v 35. c. 12. v. 5. c. 14. v. 11. c. 15. v. 21. c. 19. v. 7. 13. I. Reg. c. 18. v. 10. 15. c. 19. v. 2. c. 20.*
*v. 10. Jos. c. 23. Matth. c. 5. Ebr. c. 6. v. 16. It. c. 26. X. de jurejur.* Non ob- 3

3 stat (1) Genes. c. 31. v. 52. & sim. Conf. infrà Class. 6. Sect. 4. §. 1. (2) Genes. c. 42. v. 15. I. Sam. c. 17. v. 55. c. 20. v. 3. II. Sam. c. 11. v. 11. in f. c. 14. v. 19. c. 15. v. 21. l. 3. §. fin l. 4. l. 5. l. 13. §. ult. ff. & l. 2. C. de jurejur. l. 41. C. de transact. Vid. Struv. Synt. Civ. Ex. 17. th. 7. in fin. (3.) Deut. c. 30. v. 19. c. 31. v. 28. c. 32. v. 1. Vid. Struv. d. th. 7. & ibid. th. 10. (4.) Nov. 8. in fin. rubric. jus jurandum quod præstatur, conf. Id. Struv. d. th. 10. & ibid. th. 8.

## §. V.

1 NIhil huc pertinet metaphorica ac faceta locutio, quando Gellia, quòd nimio gemmarum flagraret amore, jurare per easdem Martiali videbatur, dum ad inordinatum eum Gelliæ affectum his alludit Versibus:

Non per mystica sacra dindymenes,
Nec per Niliacæ bovem juvencæ.
Nullos denique per Deos, Deasque
Jurat Gellia: sed per Uniones:
Hos amplectitur, hos deosculatur,
Hos fratres vocat, & vocat sorores,
Hos natis amat acrius duobus:
His si quo careat misella casu,
Victuram negat esse se nec horam.

CLAS-

# CLASSIS VI.

DE

## Lapidibus & rebus lapideis in profanum privatum usum.

# SECTIO I.

DE

## Ædificiis & tignis lapideis.

### §. I.

Dificia nonnunquam tota lapidea extrui quandoque tota 1
lignea, nullâ eget probatione, teste satis experientiâ & l.
18. pr. ff de act. empt. l. 60. ff. d. a. r. d. l. 1. §. 8. ff. de vi & vi
arm. Amasis Rex Ægyptiorum domum ex solido saxo 2
construxisse legitur, in qua ex lapidicinis ad templum Mi-
nervæ traducenda duodecim hominum millia triennium consumpserint
*v. Micræl. Synt. hist. lib. 1. Sect. 4. quæst. 4.* Neque jam olim sufficisse Re- 3
gibus aliisve Magnatibus domos habere lapideas, nisi præcipuæ quoque
ædium partes è lapidibus constarent pretiosioribus, illud Ahasveri mar-
moreis columnis & pavimentis magnificentissimè instructum palatium
demonstrat *Esth. c. 1 v. 6.* nec non aurea domus Neronis, descripta à Pel-
lero *ad Klock. de ærar. lib. 2. c. 103. num. 6.* Eam magnificentiam multos ad- 4
huc hodie Reges & Principes æmulari, imò additis alicubi pretiosissimis
gemmis superare studiosos esse, haud ignotum est. Ast meritò damnan-
dus nimius luxus & improbanda Principum in ædificando prodigalitas! 5
ceu quæ non solùm ærarium exhaurit, sed etiam subditis valdè onerosa
est, quorum pecuniis & operis Princeps abutitur, ut justa causa futura sit
conquerendi ejusmodi ædibus, quòd ipsarum cœmenta sudore subdi-
torum madescant, trabesque, parietes ac ligna subditorum sanguine cru-
stata sint *v. Klock. de ærar. lib. 2. c. 103. n. 3. 4. 5. & 6.* Proinde etiam ex 6

præ-

præſcripto æquitatis oportet operas, quas alicubi dominis debent ſubditi pro facilitate ædificandi, Baudienſte/ magis reſtringere, quam extendere, vel ultra porrigere ac pro ipſis ædibus ædificandis neceſſariæ
7 ſunt, quà ratione ſubditi haud tenentur lapides ad complanandas vias vel pavimentandas cameras, neque ligna pro faciendis cuniculis, quibus aqua duceretur, convehere *Carpzov. part. 2. Conſt. 52. def. 4.*

§. II.

1 PLeraque lignea ædificia nihilominus lapidum materiam habent junctam, veluti fundamentum & infima pars eorum utiliter conſtat ex muro lapideo, ne limina, ſi murus lapideus non eſſet ſubſtratus, terræ madore & uligine, vel etiam paludum, pluviarum, cloacarum, ſtercuiliniorumve affluxu & vicinitate corrupta *l. 17. §. 2. ff. ſi ſervit. vindic.* ædificiis faciant ruinam ad urbis deformitatem *Conf. arg. l. un. §. 6. & 7. ff.*
2 *ne quid in flum. publ. tot tit. de aq. pluv.* Eoque pertinet, quæ in priori tractatus parte ſæpius allegata eſt, ordinatio Marburgenſis in artic. 39. qui ita habet: Sollen die Beamptẽ und Förſter auch darauff ſehen/ daß die Schwellen vermög der Ordnung jederzeit zwey Schuch hoch unter-
3 mauret werden. Gemina tradit Meurer. im Jagt- und Forſt Recht *part. 1. pag. 8.* his verbis; Beyde umb des Landes Beſſerung/ auch Verſchonung willen der Wälder und Höltzer/ ſoll nicht bald zu einem gantzen geſchrotenen Bauholtz gegeben/ ſondern vielmehr die Unterthanen dahin gewieſen und angehalten werden/ daß ſie die Stöcke und Füße mauren und darauff zimmern/ Es wäre dann Sach daß es an etzlichen Orten des Zeugs/ Stein/ und anderer Urſach halber nicht wol ſeyn könte/ in welchen dann eine jede Obrigkeit ſich der Beſcheidenheit nach weiß zu halten. *add. Reform. Francof. part. 8. tit. 1. §. 5. & ſeq.*

§. III.

1 SImiliter ædium tecta ſæpiſſimè ſunt lapidea, eumque in uſum commodiſſimi habentur lapides cocti Ziegeln/ quorum originem eſſe antiquiſſimam, & jam olim propter utilitatem quam præſtant ædificantibus, eorum coquendorum curam ſuſcepiſſe Magiſtratum, argumento ſunt
2 *Geneſ. c. 11. v. 3. Jeſ. c. 65. v. 3. Judith. c. 5. v. 9.* Extat etiam hodie de iiſdem coquendis & in uſum tectorum adhibendis conſtitutio Philippi, Haſſiæ Landgravii, de anno 1534. ſub rubric. Ziegel-Hütten. Wir wollen auch daß alle unſere Amptleute Burgermeiſter und Rath groß Fleiß fürwenden/ damit Ziegelhütten gemacht/ Ziegel gebrand/ und die

die Dachung von Ziegeln gemacht werden. Neque dubitandum quin 3
publica hujus rei utilitas juſtam Principi faciat cauſam cogendi ſubditos, quorum facultates his expenſis ſufficiunt, ut tecta ædificiorum conſtruant ex ejus modi lapidibus. *v. Reform. Francof. part.* 8. *tit.* 1. §. 3. & 4. ipſe- 4
met quandoque conſului, ut viam publicam pro recipienda ad coquendos lapides terra liceret perfodere, conſtituta pro convenienti pretio aliâ viâ ex agro vicino, ſuffultus argumentis, quæ tradidi *in miſcell.* quæſt.
2. Cœterum occaſione horum lapidum incidit quæſtio, num quid præ- 5
ſtari ex damni infecti cautione oporteat, quando ex illius, qui damni infecti vicino repromiſit, ædibus tegulæ per vim ventorum, non vitio materiæ, cecidiſſent in vicini tegulas, eæque inde confractæ eſſent? *v. l.* 43.
*pr. ff. de damn. inf.* Alia plura de tegulis occurrunt in part. 1. claſſ. 4. ſect. 6
6. §. 11.

§. IV.

POrrò columnæ, quibus ædificia innituntur, aliquando planè ſunt 1
marmoreæ, quæ columnæ & marmora aliaque quævis tigna poſt factum teſtamentum adjecta, ædibus legatis, comprehenduntur legato
§ 18. & 19. *inſtit. de legat.* atque in genere de lapidibus & tignis ædificiorum 2
meretur notari, quòd ædificium ſit unum corpus ex cohærentibus lapidibus, ſicut grex ex diſtantibus capitibus, adeoque ædificio legato ita collapſo ut vel unicus lapis ſuperſit, etiam hic vindicari à legatario queat, quemadmodum ovium grege, quæ legata eſſet, decreſcente, etiam una ovis ſuperſtes vindicari poteſt *d.* §. 18. *Inſtit. de legat. add. l.* 30. *pr. ff. de*
*uſucap.* Non obſtat l. 23. §. 6. ff. de R. V. quia loquitur de tigno juncto, 3
& vindicatione quæ ſuſcipitur adhuc conſtante nec diruto ædificio *v.*
*ſupr. part.* 1. *Claſſ.* 12. *ſect.* 2. §. 3. *n.* 3. & *ſeq.* Cœtera de lapidibus, quos 4
quibuscunque ædificiis jungi contingit, colligenda ſunt ex dictis ſuperiùs *part.* 1. *Claſſ.* 12. *ſect.* 2. cùm æquè hi, atque ligna, veniant appellatione tignorum. § 29. *Inſtit. de R. D. l.* 7. §. 10. *ff. de a. r. d. l.* 62. *ff. de V. S. l.* 7. *pr. ff. ad exhib. l.* 1. §. 1. *ff. de ting. junct. Hænon. lib.* 2. *diſp. ad ff.* 4. *th.* 11. *lit. a.*

# SECTIO II.

## *DE*
## Instrumentis ædium, fundorum, artificiorum, officinarumve lapideis, itemve suppellectile lapidea.

### §. I.

1 CAnales & similia instrumenta inter lignea domus instrumenta re-
2 tuli suprà *part. 1. Class. 12. Sect. 4.* §. 2. Quòd sint instrumenta
domus, patet *ex l. 12.* §. *21. 24. ff. de instrum. leg. l. 40.* §. *fin. ff. de
contrah. empt. l. 47. 48. 49. eod. l. 17.* §. *7. 8. 9. l. 38* §. *2. ff. de act.*
3 *empt.* quòdque etiam, si aquæ non ad ædes, sed ad agros ducendæ cau-
sâ habeantur, pertineant ad instrumenta fundi seu agri, adeoque hæc res
ex destinatione & usu patris familiâs dijudicanda sit, *evincitur ex l. 78. pr.*
4 *&* §. *1. item. l. 77. ff. de contrah. empt. add. infrà.* §. *4. hic.* An verò cana-
les aliaque similia instrumenta, quæ aquæ ducendæ gratiâ habentur, que-
ant esse lapidea, dubitaverit quis, quia domino servitutis aquæductus
haud permissum aquam ducere per lapidem, nisi in constitutione
5 servitutis expresse foret pactum *l. 17.* §. *1. ff. de aq. pluv.* At cùm
aqua non semper jure servitutis per alienum, sed sæpiùs per proprium
fundum dominii jure ducatur, nec non in constitutione servitutis conve-
niri possit, ut aqua ducatur per lapidem *d. l. 17.* §. *1. de aq. pluv.* certè nil
repugnat talia instrumenta etiam esse lapidea *jung. l. 1.* §. *4. 5. 10. ff. de rivis:*
ubi triplicia inveniuntur illiusmodi instrumenta, *Terrena scilicet, lignea,*
6 *& lapidea.* Terrena absque dubio sunt vel fossæ vel putei *d. l. 1.* §. *5.* vel
7 fistulæ argillaceæ seu è terrâ figulinâ & laterariâ confectæ. *d. l. 1.* §. 10. Li-
gnea cuilibet notissima sunt agricolæ, adde rotas, quibus aqua è flumine
8 agitur & tollitur *l. 2. ff. commun. præd.* Lapidea sunt incilia seu lapides in-
cisi ad latus fluminis, unde aqua ducenda, positi ut aqua inde agi queat
*d. l. 1.* §. *5.* item statuæ ex quarum rostris aqua salire solet, & castella quæ
9 aquam inde salientem recipiunt *l. 17.* §. *8. & 9. ff. de act. empt.* Eoque
etiam referendus lapis incisus, in pariete ædificii inædificatus, per quem
effundantur aquæ aliæque res immundæ, Wasserstein / Gossestein:
Quatenus autem ea effusio licita sit vel in publicum vel in privatum alie-
num, vel etiam proprium fundum, & quousque talem lapidem in pu-
blicum

blicum vel alienum fundum, ac quomodo, propendere concedatur, docere poterit Reformatio Wormatiensis *lib. 5. part. 4. tit. 8.* Item Reformatio Francofurtensis *part. 8. tit. 6. §. 3. 4. 5.*

§. II.

TAle instrumentum in alieno, aquæ per alterius fundum, & quidem 1
per rivum, ducendæ causâ, habere vel ponere haud potest licere absque servitute constituta, adeò ut nec in fundo communi id permissum, neque etiam fas sit in tecto vel pariete communi, absque servitutis jure, habere fistulam quæ aquam è cœlo recipiat *l. 19. ff. de S. V. P. Coras. lib. 6. Miscell. c. 10.* Si verò hanc in rem servitus foret constituta, 2
saltem terrena instrumenta ponere concessum est, non lapidea, nisi de his expressè fuerit cautum *d. l. 17. §. 1. ff. de aq. pluv.* Atque in eo servi- 3
tutis constitutæ casu, quando jus est aquam super alieno fundo per rivum ducendi, licitum quoque est, nullo ex novi operis nunciatione obstante impedimento, rivum cum fabris, ejus reficiendi gratiâ, adire, inque eum finem tenetur prædii servientis dominus spatium relinquere ad dextram & sinistram, quò magis alter, qui rivum refecturus est, adire, terramque, limum, lapidem, arenam, calcemve queat jacere. *lib. 11. §. 1. ff. commun. præd.* interdicto de rivis contra eum habente locum, qui re- 4
ficientem aut purgantem impediverit in tali rivo, per quem priore æstate aquam duxerat aut fistulas, modò reficiens pristinum rivi servet statum, neque ex terrenis lapidea faciat instrumenta *tot. tit. ff. de rivis. add. supr. Class. 5. Sect. 2. §. 4.*

§. III.

ETiamsi ex alieno flumine aut castello aquam per rotam aliamve ma- 1
chinam aut incile tollere, non queat licere titulo servitutis, tamen is 2
qui eam tollendi facultatem ab alio comparavit & acquisivit, ex æquo & bono in suo jure tuendus est *l. 2. ff. commun. præd. ibique Gothofr.*

§. IV.

TAlia ædium fundive instrumenta, sive lapidea sive lignea aut terre- 1
na eatenus sunt instrumenta domus, quatenus extinguendi incendii, aut fluminis vel aquæ pluviæ à domo avertendæ causâ habentur, non verò, si voluptatis aut quotidiani usus ergò *l. 12. §. 16. 21. 24. ff. de instrum. leg. l. 11. ff. de suppell. leg.* posteriori tamen casu, modò perpetui usus gratiâ habeantur, sunt domus portio *d. §. 24.* indeque domo venditâ vendi- 2

tione comprehenduntur *l. 17. §. 7. 8. 9. l. 38. §. fin. ff. de act. empt. l. 40. §.*
3 *ult. l. 47. 48. & 49. ff. de contrah. empt.* Non obstat l. 78. eod. quia ibi in lege contractus, ut fistulæ accederent fundo, dictum fuit superfluè *secun-*
4 *dùm. l. 81. ff. de R. I. add. supr. part. 1. Class. 12. sect. 5. §. 4.* Similiter eadem venditione aut legato continentur, non quidem ut instrumenta sed tanquam domus pars & portio, si hæc cum instrumento foret ven-
5 dita vel legata. Denique ad instrumenta fundi talia referenda sunt, sive voluptatis, sive usus perpetui, sive arcendi impetus aquarum causâ, in fundo habeantur *arg. l. 8. pr. & §. 1. ff. de instrum. leg add. part. 1. Class. 12. Sect. 5. §. 1. & 34.*

## §. V.

1 ALiis porrò usibus tam domesticis quàm in rure inserviunt lapides, veluti consedendi ante fores ædium causâ habentur grandiores
2 positi lapides *l. 52. §. 1. ff. ad L. Aquil.* Olim, quoque super tumulo lapi-
3 dum prandere & cœnare fuit solitum *v. Genes. c. 31. v. 46. & seq.* Jacob lapide pro cervicali usus est, quem posteà in ejus rei titulum seu memoriam erexit, effuso oleo supra summitatem ejus, locoque eo vocato Bethel
4 *Genes. c. 28. v. 11. 18.* Moses lapidem pro sella habuit, lassus in eo requiescens *Exod. c. 17. v. 12.* atque adhuc hodie lapidibus utimur ad fontes aliasque res tegendas & ab immunditie, itemve incursu animalium, conservandas, de quibus *Genes. c. 29. v. 2. 3. 8. 10. l. 17. §. 8. l. 13. §. fin. l. 14. ff.*
5 *de act. empt.* interque talia lapidea opercula forsitan referendum est illud saxum, sub quo Ægeus, Rex Atheniensium, absconderat gladium *v. Micræl. Synt. hist. lib. 1. Sect. 3. quæst. 13. pr.* aliave saxa, & lapides sub quibus quid abscondimus aut celamus. *v. Iesa. c. 2. v. 10. & seq. ad fin.*

## §. VI.

1 FAlcibus, cultris & gladiis acuendis, atque sic ad domesticum æquè quàm rusticanum, vel etiam militiæ usum serviunt cotes, quas horum lapidum negotiatores venales apportant ex insula Creta, quæ in primis
2 earum dives est *arg. l. 15. ff. de publican.* & solebat Cæsar, quando eidem adhuc hæc insula suberat, ejusdem civibus cotorias pro certo vectigali
3 concedere *d. l. 15.* quâ ratione cotes inter lapides vulgares non sunt referendæ, sed in eo sensu de iisdem actum suprà *Class. 3. Sect. 3. §. 1.*

## §. VII.

1 AD villas, hortos, aliasve possessiones circummuniendas loco sepimentorum ligneorum, arctioris muniminis gratiâ, extruuntur

quan-

quandoque muri lapidei *v. Hiob. c. 5. v. 23. Jesa. c. 5. v. 2.* sed de his facilè constat ex iis, quæ de sepibus dicta sunt *in part. 1. Class. 12. Sect. 5. §. 25. & seq. jung. Coras. lib. 4. Miscell. c. 16. Cæpoll. de servit. urb. præd c. 40. Papo in Consuetud. Burbon. tit. 31. §. 503. & seq. Reformat. Wormatiens. lib. 5. part. 4. tit. 5. 6. 7. 15. 16. Reform. Francof. part. 8. tit. 1. & 3. passim item tit. 4. & 8.*

## §. VIII.

Etiamsi verò quandoque contingat ut murus corruat ac prætereuntem occidat hominem, tamen ideò paterfamilias non est prohibendus, murum cônstruere vel habere, neque censetur reus mortis, si murus collapsus quempiam oppresserit *c. 8. caus. 23. quæst. 5.* Sed quæritur an ipsi lapides corruentes & quendam perimentes subjaceant pœnæ? Miranda videtur lex Draconis, etiam animâ carentia exterminans, si quid fortè eorum corruens hominem occidisset. Cujus argumentum in oratione Demosthenis contra Aristocratem hoc est: Si lapis aut ferrum, aut tale quidpiam delapsum quempiam percusserit, atque quis, à quo id conjectum sit, ignoret, ipsum verò norit & habeat telum, quo cædes facta est, his rebus in hoc loco judicium dictatur *Hahn. ad. Wesenb. ff. de his qui dejec. in fin.* Huic argumento accedit quòd lapides habeant animam vegetantem *v. præfat. hujus tractat.* Verùm anima vegetans consistit saltem in eo, quòd lapis nutrimentum ex succo terræ attrahere, atque ex recepto inde calore increscere, ac sic, *quatenus crescens non in eodem manet statu*, se movere possit *arg. l. 7. in fin. ff. de servit. urb. præd junct. d. præfat.* Non autem lapis inde se ipsum movere & corruere valet, adeoque nec anima vegetans est causa motionis & homicidii. Requiritur ad delicta committenda, quoad effectum pœnæ, voluntas, quam non habet lapis *l. 13 pr. ff. de acquir. poss.* qui non loquitur *Exod. c. 15. v. 16.* nec audit *c. 10. in f. caus. 22. q. 5.* Non obstat. *Jos. c. 24. v. 27.* quia ibi sermocinatio & auditus prædicantur de lapide metaphoricè, quasi de fœdere percusso lapis, qui in ejus rei signum & testimonium erat positus, fidem rei gestæ ita facere queat, atque si homo, qui verba tenoremque fœderis audivisset de eo ferret testimoniũ. Draconis lex admirationem nullam habet: Primò enim concepta est de lapide non sua sponte collapso, sed ab homine sublato, moto, & in alterius cadem jactato, qui illicitâ contrectatione ad nefandum facinus adhibitus, tam infelix videtur factus, ut memoria ejus meri-

tò execranda sit, ne propinguiores occisi doleant eò magis, quando ex
ejusdem conspectu crudelissimi facinoris recordantur, qui in casu for-
9 tuito fortè dolerent minùs. Deinde etiam in casu fortuitò contingen-
te haud injustè fieret lapidis exterminatio, utut eam non fieri absque
peccato sit, quia non tam puniretur lapis, quàm ejusdem exterminatio-
ne & abolitione saltem memoria casus, ad minuendum propinquorum
10 occisi dolorem, tolleretur. Neque enim apud Gentes quasdam inusi-
tatum est instrumenta alicujus maleficii aut infortunii aboleri: Ex le-
gibus Atheniensium lapidem, lignum, securim, & id genus alia, quoties
homicidii instrumenta fuerant, in Prytaneo in judicium deducta velut in
pœnam, refert ex oratione Demosthenis contra Aristocratem, & Æschi-
11 nis contra Ctesiphontem Pufendorf. *de jur. nat. G. & Civ. lib. 2. c 3 §. 3.* Item-
que quòd statuam Theaginis, quæ casu suo quempiam oppresserat, Tha-
12 sii in mare protrahendam decreverint. Quæ statua forsitan fuit illa vel Ni-
conis Thasii, pugilis egregii, vel Diomedis Athletæ, quæ judicio publico ne-
cis damnata & in mare demersa fuit, quod quasi manium defuncti ultrix
lapsu suo occidisset æmulum, fustibus se ad injuriam sub se conditi vel
Niconis vel Diomedis cædentem *v. Crus. de indic. delict. p. 1. c. 27. n. 4.*
*add. supr. Class. 4. Sect. 2. §. 14. n. 4.*

## §. IX.

1 SEquuntur instrumenta lapidea certæ artis vel opificii. Ad illa, nimi-
rum artis instrumenta, referendus est lapis Lydius s. Heraclius, qui
usum habet in probatione monetæ. Hocque experimenti genus certius
2 esse credunt, quàm illos modos, qui fiunt per aquam Chrysulcam, per
ignem, vel per auripigmentum, eò quòd in postremo modo sit nimium
damni & intertrimenti; ignis autem nonnunquam intensioris, aliquando
remissioris caliditatis, aqua itidem chrysulca interdum acrioris aut levi-
oris temperaturæ, cùm econtra lapis Lydius semper uniformiter se habe-
3 at, de quo propterea Plin. *lib. 33. c. 8.* ait: His coticulis peritos cum è
vena ut lima rapuerint experimentum, protinus dicere quantum auri sit
in ea, quantum argenti vel æris, scrupulari differentia, mirabili ratione,
non fallente *v. Molinæ. tr. de usur. n. 692. in f.*

## §. X.

1 AD hæc, scilicet certi opisicii vel certæ officinæ instrumenta pertinet
rubrica lignariorum *v. Jesa. c. 44. v. 13.* Item lapis molaris, de quo
notari

notari meretur Constitutio Ludovici, Hassiæ Landgravii, de anno 1624. quà sub rubric. Von Müllern / Mahlen / und Moltern / statuitur: Wann sie (die Müller) die Stein gehauen / sollen sie die zuvor mit Kley- 3
en beschütten. ne scilicet arenulæ misceantur farinæ & panis inde coqua- 4
tur haud comestibilis, quàm rationem expressis verbis adducit compilator der Fürstl. Bayerischen Ordnung des Mühlwercks artic. 11. cujus verba sunt: Ein jeglicher Müller / wann er die Mühle auffhebt durchpillens willen / oder durch welcherley Nothdurfft das seye / wann er die Stein auffhebt / und den Lauff wieder nieder gelegt hat / so soll er die Mühle mit sein selbst Getraid oder Kleihen bemahlen / also daß der Lauff voll werd / und damit einem anderen nach dem Behauen des Steins sein Meel nicht griessig werd. His gemina habentur in der Fürstl. 5
Sachen Merseburgischen Wasser- und Mühl- Ordnung pag. 75. von Stein behauen und daß der Müller schuldig seyn soll denselben anfangs mit Steinmeel oder sonsten wie gebräuchlich und hergebracht / zu beschütten / und ehe solches geschehen / sonsten kein Getraid / zu nachtheiligem Schaden der Mahlgäste / darauff zu mahlen. Unde justâ ratione 6
futurum est, si molitores hanc legem contemnant, eoque farinam corrumpant, ut ex L. Aquilia, quasi de corrupto, possint conveniri *l. 27. §. 20. ff. ad L. Aquil.* qui insuper ob legis transgressionem vehementer in- 7
crepandi aut arbitrariæ pœnæ subjiciendi sunt, cùm dolo non videatur carere, qui imperio non paruit Magistratus *l. 199. ff. d. R. I.*

## §. XI.

DE lapide molari insuper occurrit quæstio, num ejus impensa incum- 1
bat molæ locatori vel conductori? Ad quam respondetur, ante 2
omnia spectandam esse legem contractus, & hoc servari oportere quod actum est *l. 34 ff. de R. I. Menoch. tom. 1. consil. 64. n. 1* In mola, quæ habetur prope urbem Batteberg, ad illam impensam expressâ conductionis 3
obstrictus est conductor, cujus contractus verba sunt: Verleihen ihm auch dieselbe hiermit und in Krafft dieses / also und dergestalt / daß er solche mit ihren in- und Zubehörung &c. unzertheilt und unzerrissen beysammen / und auff seinen selbst Kosten angelaüffen / Steinen und Betten inwendig und auswendig in gutem tauglichen Bau und Besserung erhalten &c. Alibi, vel ubi in mola Cranichsteiniensi prope Darmstadium, 4
id oneris fert ex lege contractus, locator, ita tamen ut conductori incum-

bat

bat impensa saltem in conservationem lapidis molaris necessaria. Verba locationis sunt: Und förders auff sein Kosten an Dach/Fach und lauffendem Geschirr in redlichem und wesentlichem Bau und Besserung erhalten soll/ was aber Grund und Haupt-Bau/ wie auch die Mühlsteine anlangt/ dieselbe/ sollen auff vorgehende Besichtigung ob und was deren vonnöthen/ auff Unseren Kosten gefertiget und gestellet/ doch fortan von ihme gleichfals/ dem Land-Brauch nach/ in wesentlichem guten Bau erhalten/ auch was an Mühlsteinen vermahlen wird/ bezahlt werden/ damit er zu Außgang der Leyhe Jahr solche Mühl/ wie sie ihme gestelt/ unverwüstet wieder liefferen könne.

§ XII.

1 SI nulla lex contractus appareat, consuetudo regionis observanda est *arg. d. l. 34. ff. de R. I. junct. modo dictis & instrumento locationis Cranich-*
2 *steinien sis.* Si nec de eâ constaret, onus impensæ foret locatoris, ceu qui usum molæ præstare obligatus est, & habet quod sibi imputet, quando legem contractui non dixit apertiùs, cùm scire possit & debeat, talem impensam non fructuum sed ipsius rei esse, lapidemque molarem pro præcipua molæ parte reputari, atque cum ipsa mola locata venire, adeoque ejus esse onus impensarum, cujus est perpetua ejus rei, in quam impensæ factæ sunt, utilitas *v. l. 55. §. 1. l. 61. pr. l. 15. §. 1. ff. locat. l. 39. ff. de pact. Menoch. d. consil. 64. n. 19. vers. quarta est species. Mev. part. 4. decis. 41. ubi allegat hanc in rem præjudicium, cujus verba in passu concernente sunt sequentia:* Und wird ferner auff hinc inde beschehenes so münd- als schrifftliches Vorbringen vor recht erkandt/ daß der Rath den Werth der auff die Mühle bey geschafften Steinen/ jedoch ohne Zinsen/ dem Supplicanten zu erstatten und sich in der Rechnung kürtzen zu lassen &c. *add. Just.*
3 *Hahn.* vom Erbmeyer-Recht. *part. 2. c. 26. n. 20. & 21.* Ex quibus videtur posse inferri, si ex tali impensa, quæ quidem in ipsius rei utilitatem, at saltem pro tempore, fieret, veluti si in rotas aut lapides molarum quid expendatur, nulla locatori post contractum finitum accessura sit utili-
4 tas, quòd tunc ad solum conductorem ea spectet: itemque quòd duntaxat pro modo utilitatis restitutio impensarum à locatore sit facienda, quando contractu finito tantùm aliqualis utilitas ad ipsum dimanaverit
5 *Menoch. d. cons. 64. n. 17. vers. Tertia est species.* Verùm haud immeritò dubitatur, an non semper ea impensa sit locatoris, non existente aliquo

pacto

pacto vel conſuetudine eò quod locator molæ uſum teneatur præſtare, qui verò nullus ſit absque lapide molari, ut ideò hic ad ipſam molæ eſſentiam videatur junctus. Ob quam ipſam rationem, & quia ex ea de- 6
ſtinatione lapis molæ jungitur ut perpetuò, quoad ipſe durat, eidem ceu pars cohæreat & ad ejus conſtitutionem concurrat, etiam iſte lapis, utut naturâ ſuâ mobilis, habetur pro re immobili, atque cum ipſa mola. v. g. feudali pertinet ad ſucceſſorem in feudo, non ad hæredem allodialem *Carpzov. part. 3. conſtit 31. def. 5. in fin. jung. Miſcell. quæſt. XI.*

§ XIII.

POrrò ad inſtrumenta opificii molaris referri poterit illud munimen- 1
tum, non rarò lapideum, quod per transverſum in flumine, aquæ coërcendæ & ad molendinum declinandæ causâ ducitur, Weer / de quo videre licet Beierum *ad Schnobel. diſp. feud. 4. th. 22. verb. ædificare. ibique citat. Hering. de molendin. q. 19. item Beier. ibid. ad th. 8. verb. In aquis natantia. inf.*

# SECTIO III.

## DE

## novi operis nunciatione per jactum lapilli.

§. I.

OCcaſione materiæ ædificiorum, canalium, murorumque, de 1
quibus in præced. ſect. 1. & 2. actũ, ſæpiſſimè contingit ut novum opus nunciandum ſit, in quem ipſum novi operis nunciationis uſum quandoque lapides adhibentur, ut neceſſum ſit de eo opus novum nunciandi modo, qui fieri conſuevit per jactum vel minimi lapilli *l. 5. §. 10. ff. de op. nov. nunc. l. 6. §. 1. ff. ſi. ſervit. vindic. l. 20. §. 1. l. 1. §. 6. ff. quod vi aut clam. quique* pro ſymbolica, non propriâ, operis novi nunciatione habetur *Textor. deciſ. palatin. 20. in. not. num.* 5. pauca quædam interjicere. Olim hæc differentia ſervata fuit ut iſte modus per jactum 2
lapilli eſſet adhibendus, quando quis in alieno ædificaret, ad poſſeſſionem fundi ſervandam; operis verò nunciatio in ſpecie ita dicta, quæ fit denunciando, quâq; poſſeſſio fundi ædificanti non negatur ſed tacitè conceditur ac ſaltem nunciantis jus conſervatur *d. l. 5. §. 8. & 10. ff. de op. nov. nunc.*

*nunc. l. 1. §. 6. eod.* tunc quando in ſuo quis ædificat, & ſolummodò
3 omiſſione ſeu neglectu legitimi ſpatii alteri nocet. Hodie ea diſtinctio non attenditur, verùm lapilli jactus indifferenter poteſt uſurpari, & quidem coram Notario & teſtibus *Hahn. ad Weſ. π. de nov. oper. nunc. n. 9. verb. cum in ſuo quidem ædificet. Struv. ſynt. Civ. Exerc. 39. th. 3. Mollenbec. diviſ. jurid. cent. 2. diviſ. 85. lit. b.* aut ſi Notarii non habeatur copia, præſentibus ſaltem teſtibus *Hahn. d. n. 9. verb. Forma nunciandi triplex eſt, in fin.*

## §. II.

1 Lapilli jactus hoc fieri conſuevit modo: is, in cujus præjudicium quid ædificatur, novum opus prohibet, additâ cauſâ ſui juris vel damni, inque ejus rei ſolenne teſtimonium unum vel alterum lapidem, ex ipſo opere aut aliunde aſſumptum, in locum vel opus controverſum projicit cum teſtium appellatione & Notarii requiſitione, inquiens: quòd nunciatus, uti non poſſit lapillum iſtum ponere ſeu figere, ita nec ædificium aliudve opus in eo fundo, qui non eſſet ipſius, ſed nunciantis proprius. Es werden ein / zwey oder drey Steine auß ſolchem neuen Gebäu genommen / und über das Gebäu / in confirmationem beſchehener nunciation, geworffen. *Hahn. d. loc. Melon. theſ. jur. feud. Civ. &*
2 *Crim. tit. 22. n. 38. 39. 40* quâ ſpretâ nunciatione, ſi nunciatus ædificare pergat, ædificatum etiam propriâ autoritate licet deſtruere *Beſold. part. 1.*
3 *conſil. 15. n. 6. & 43.* aut ſaltem eum, cui nunciatum erat, convenire ut opus factum demoliretur, unde incidit quæſtio, ſi quis duas nunciationes feciſſet, unam per jactum lapilli, deinde adhuc aliam per Magiſtratum, & finaliter appareret de non jure nunciantis, utrum is, cui nunciatum eſt, ex ſolo contemptu primæ nunciationis queat condemnari ad demoliendum; an verò alter per nunciationem ſequentem juſſu Prætoris videa-
4 tur receſſiſſe à nunciatione prima? *v. Bald. vol. 2. conſil. 245.* Porrò quæritur, an hiſce caſibus contra validitatem primæ nunciationis quid poſſint operari ſequentes exceptiones, veluti quòd eadem facta fuiſſet non ipſi domino operis, verùm ſaltem fabris & opificibus; & his quidem abſque expreſſione certi alicujus loci: Item quòd ea ipſa rurſus fuerit ſublata per quandam nunciantis reſpoſionem ad poſitionem adverſarii, quâ ipſe profitetur ſe non intendere turbare poſſeſſorem *Conf.*
5 *Bald. d. conſil. 245.* Plura de effectu nunciationis videre licet apud Dd. ad tit. de oper. nov. nunciat.

SECTIO

# SECTIO IV.

## *DE*
## Lapidibus finalibus.

### §. I.

Lapidibus utitur paterfamiliâs in diſcriminandis agrorum finibus 1
*Damhoud. prax. Crim. c. 127. n. 8.* qui inde limites, limitanei ſeu finales lapides appellantur, Gräntz, Term-Marck, oder Mahlſtein / ab aliis lapidibus novum nomen novamque qualitatem recipientes §. *penult. Inſtitut. de offic. judic. Ruland. de Commiſſar. & Commiſſion. p. 2. lib. 6. c. 3. Hugo de ſtat. reg. German. c. 5. §. 3.* Olim in Republi- 2
ca judæorum in memoriam cujusque rei geſtæ lapides ponere per erat familiare: Ita Jacob & Laban erexerunt lapidem tumulumque lapidum in memoriam & teſtimonium fœderis percuſſi *Geneſ. c. 31. v. 45. & ſeq.* Idem fecit Jehoſua cum ſuis Iſraëlitis *Joſ. c. 24: v. 26. & ſeq.* Jacob titu- 3
lum lapideum erexit in teſtimonium divini promiſſi & benedictionis in 4
eo loco, ubi Deus hanc benedictionem *fecerat Geneſ. c. 35. v. 14.* Sa- 5
muel lapidem poſuit in memoriam auxilii divini *I. Sam. c. 7. v. 12.* Iſraëli- 6
tæ poſtquam tranſiiſſent Jordan ad terram promiſſam, jubentur erigere lapides non ſolùm in teſtimonium ſiccati Jordanis *Joſ. c. 4.* ſed etiam ut præcepta divina in iis ſcriberentur atq; ſic omnibus paterent *Deut. c. 27. v. 2. 3. 4.* Jacob erexit ſtatuam in memoriam Rahelis, uxoris ſuæ, ſepul- 7
tæ *Geneſ. c. 35. v. 20.* Et quando terra promiſſa dividebatur ſecundùm 8
populum Iſraëliticum in duodecim tribus diviſum, duodecim quoque lapides erigebantur ſingulorum tribuum territoria ac fines oſtendentes & diſcriminantes *Exod. c. 24. v. 4. Joſ. c. 15. v. 6. junct. c. 22. v. 10. & ſeq. Judic. c. 19. v. 29.* tandemque etiam agris ejuſmodi lapides fuêre poſiti *Deut.* 9
*c. 27. v. 17.* ut hi quaſi eſſent memoria & teſtimonium fœderis percuſſi 10
cum vicino, vi cujus quilibet intra ſuos fines manere, nec alterius fundum deberet intrare *Geneſ. d. c. 31. v. 52.* ut forent teſtimonium, quousque qui- 11
libet à Deo promiſſionem, benedictionem auxilium accepiſſet, ſeu quousque cuilibet à Deo datum eſſet, & quòd ſaltem eousque divinum auxilium & benedictionem quiret expectare, nec ultrà Dei gratiam

 ſperare

12 sperare *Genes. d. c. 35. v. 12. 13. 14. I. Sam. c. 7. v. 12. 13. &c.* ut essent lapides, in quibus quasi scripta vicino extaret lex & pactum de finibus non transgrediendis *Deut. c. 27. v. 2. 3. 4. 17. &c.* ut quemadmodum lapis
13 sepulchralis indicium est sepulchri & termini mortis *Genes. c. 35. v. 20.* ita lapides limitanei essent indicium termini & finis agri, ob quam analogiam propterea, quòd agrorum limites movere & evellere haud liceat, multò magis jure prohibentur limites & termini defunctorum hominum
14 violari *Naurabt. tr. de vit. & mort. hom. th. 96. infr. med.* Aliis quoque hanc in rem arridet analogia, quòd quemadmodum per lapidem sepulchralem ejusve inscriptionem retinetur memoria ipsius hominis sepulti, ita lapidum finalium positione retineatur memoria finium *v. Mascard. de probat. vol. 1. conclus. 403. n. 23. Oettinger. de jur. limit. lib. 1. c. 17. n. 57. ibique lit. q. add. supr. part. 1. Classf. 10. Sect. 4. §. 1. item Classf. 4. Sect. 2. §. 5. n. 3.*
15 Sic apparet; primum initium lapidum finalium esse antiquissimum, quorum usum formalem & ad discretionem dominiorum aliorumve jurium applicationem jam tum docuerit etiam Numa Pompilius Rex Romanorum, quando Manasses esset Rex in Juda *Oettinger. de jur. limit. lib. 1. c. 17. n. 4. ibique lit. b. add. Ruland. de Commissar. & Commission. part. 2. lib. 6.*
16 *c. 2. n. 4.* Successu posteà temporis jura Cæsarea, Romana, Germanica, item provinciarum particularia, multa de hisce lapidibus specialiùs determinârunt, de quibus nunc prolixiùs agere materiæ meretur dignitas, & quotidiana necessitas.

## §. II.

1 Etiamsi Romano jure finium regundorum judicium, & consequenter lapidum limitaneorum positio, contingat propriè in finibus prædiorum rusticorum, non in viciniis prædiorum Urbanorum, veluti ædifici-
2 orum, hortorum &c. regendis, eò quòd urbana prædia parietibus, sepibus, aut muris, non lapidibus distinguantur, atque ratione eorundem interdictis vel actionibus confessoriis & negatoriis agendum sit *l. 2. pr. l. 4. § pen & ult. l. 5. l. 6. ff. fin. regund. Vultej. ad §. Quædam actiones. 18. Instit. de*
3 *action. n. 23. & seq.* tamen cùm non semper ædificia parietibus, hortique sepibus distinguantur, & sic eadem quodammodo rusticorum prædiorum externam habeant formam, utile finium regundorum judicium, lapidumque finalium collocatio quandoque etiam in his obtinet *l. 2. pr. l.*
4 *4. §. 10. ff. fin. reg. Vultej. d. loc.* & qualitas illa, num scilicet prædia sint urbana

urbana vel rustica, in causis finium regundorum haud æstimatur, sicut in servitutibus, ex usu seu genere & qualitate *l. 198. ff. de V. S. Martin. Laudens. repetit. in l. Servitutes. ff. de servitut. n. 1.* neque ex loco *d. l. 198 de V. S.* neque etiam ex eo, an quid vel nihil ex se gignant, velut in tacitâ oppignoratione *l. 14 §. fin ff. in quib. caus. tac. pign.* verùm exinde, an appareant distincta & separata ab aliis similibus prædiis *l. 4. §. 10. ff. fin. reg.*

§. III.

IDem utile judicium Doctores accommodârunt ad fines jurisdictio- 1
num, territoriorum, aliorumque similium jurium, veluti conductus, asylorum, venationum piscationum, districtuum, cujusque Civitatis,
pagi aut villæ, item pascuorum, decimarum, Viarum, Metallorum &c. 2
ceu quæ omnia jura, utut naturâ suâ sint individua, discretione fundorum in quibus competunt, censentur distincta *Noë Meurer*, Jagt- und Forst-Recht *part. 2.* von Gemarcken und Untersteinungen forstlicher
Obrigkeit. *pag. 17. Struv. Synt. Civ. Ex. 14. th. 52.* Sed an non potius dicen- 3
dum erit, ratione hujusmodi jurium directum finium regundorum judicium posse competere (1) quia distinctione fundorum censentur distincta, ut modo dictum. (2) quia plurima ea jura prædiis rusticis videntur adhærere & ad rusticas servitutes referri *Cæpoll. de serv. rust. præd. c. 9. 21 & 42.* (3) quia urbana vel rustica prædia in materia finium regundorum æstimantur inde, num appareant distincta & separata ab aliis, *V. §. praeced. n. 4. hic.* ita ut ad prædia urbana numerari quidem possint ædificia, horti, eorumque nomine locum habere utile finium reg. judicium, at non supradicta jura, quorum distinctio aliunde non apparet, adeoque directum fin. reg. judicium dandum, neque opus est ut jura urbanorum prædiorum ad illa utiliter accomodentur. (4) quia eadem obtinet pœna contra eos qui terminos ejusmodi jurium moverint, quæ etiam contra motores vel corruptores aliorum quorumvis lapidum finalium *Meurer.* Jagt. und Forst Recht *part. 2.* von Gemarcken und Untersteinungen forstlicher Obrig-
keit. *pag. 18.* Nimirum ferè hæc omnia stringunt in incontrarium. Cœte- 4
rum quamvis hujusmodi limites, quatenus iisdem non privatorum, sed Principum seu Rerum publicarum aut universitatum jura denotantur, magis videantur ad Class. præced. 5. pertinere *arg. l. 5. §. 1. ff. de operib. public. l. 9. §. 2. ff. de administrat. rer. ad. Civitat. pertinent. Ruland. de commis-
sar. & Commission. part. 2. lib. 8. c. 3. n. 17. 18.* tamen commodior visus fuit 5
tractationis locus sub hâc Classe sexta propter materiæ connexitatem,

 & quia

& quia in plurimis eodem jure habentur publici privatique finium termini, ut lectori facilè futurum sit, ex modò dicendis de utrisque satis appositè judicare.

§. IV.

1 QUando igitur inter vicinos lapis limitaneus ponendus est, fundorum termini sunt vel dubii vel certi: Illo casu, antequam lapis ponatur, oportet fines ritè discerni & declarari. Quâ occasione primò videndum est de judice, deinde de probatione ac dijudicatione finium.
2 Olim controversias finales non dirimebat judex loci ordinarius, sed erant lege XII. tabularum tres dati arbitri qui de iisdem judicabant *Rosin. de antiq. Rom. lib. 8. c. 6. part. 3. L. XII. tab. §. 50.*
3 Hunc numerum ternarium per legem Maniliam ad unitatem fuisse
4 contractum docet Struv. *Synt civ. Ex. 15. th. 59.* Alii verò ex lege Manilia tres illos arbitros datos fuisse asserunt *v. Wesenb. π. fin. reg. n. 3. ibique*
5 *Hahn. it. Vultej. ad §. Quædam actiones. 18. instit. de action. n.* 22. Quicquid horum sit, olim certè controversiæ finales non coram judice ordinario, sed coram arbitris vel pluribus vel uno agitatæ sunt *arg. l. pen. C. fin.*
6 *reg. ibique Gothofr. l. 7. l. 8. pr. & §. 1. ff. fin. reg.* Hodie ea cognitio spectat ad Magistratum loci ordinarium *Hahn. d. loc. Arumæ. ad ff. disp. 10. th. 10.*
7 quæ diversitas eò duntaxat referenda est, quòd hodie controversiis finalibus non sint positi speciales judices, sed easdem dirimant qui ex concessione Majestatis jurisdictioni ordinariè præsunt, utut forsitan limitatè & saltem jurisdictioni civili, nisi tunc unico illo casu criminali, quando id quod circa lapides finales admissum est, criminaliter foret vindi-
8 candum. Atque sic in omnibus casibus finalium controversiarum diremptio, jus de illis cognoscendi, statuendi, & exequendi, lapidesve ponendi, pertinet ad eum, qui in Republica summam habet potestatem, &
9 fons est omnis jurisdictionis. Unde quando aliqui positionem limitum, & quod circa eos committitur crimen, illi centenæ parti, quæ jurisdictionem criminalem complectitur, seu jurisdictioni criminali adscribunt, alii verò ad jurisdictionem civilem, item ad superioritatem territorialem, si fortè in quodam territorio hæ ipsæ ab invicem separatæ diversis dominis competant, talem de finibus cognitionem referunt *v. Oettinger. de jur. limit. lib. 1 c. 17. n.* 47. 48. 49. *ibique lit. n.* mihi utrumque verum est, at prius tunc demum, si de crimine enormi foret quæstio *arg. l. 4. §. 4. ff. fin. reg.*

§. V.

§. V

QUandoque tamen etiam hodie alicubi ex jussu Magistratus ordinarii, 1
qui eos ad petitionem actoris solet deputare, certi arbitri constituti jurati, seu agri mensores, Untergänger / Steinsetzer / quæstiones finales suo arbitramento definiunt aut componunt *Struv. Synt. Civ. Exerc. 15. th. 59. inf.* Neque vitium me incurrere putaverim quando mihi ap- 2
pellatio *arbitrorum & agrimensorum* hîc fuit indifferens, quia olim arbitri ex peritissimis Geometris & mensoribus eligebantur, ut iidem mensores essent & arbitri, promiscuè ideò agrimensores & arbitri appellati *l. 7. & 8. ff. l. 3. C. fin. reg. l. 44. ff. de recept. qui arbitr.* ut itidem Geometræ, Geodætæ, mensores, conditores, decempedatores, Metatores, architecti, redemptores & agrimensores arbitrari dicerentur. *Oettinger. de jur. limit. lib. 1. c. 16. lit. a.* Hodiernis moribus distincta sunt arbi- 3
trorum & agrimensorum officia, ut arbitri sint, qui in quoquo loco ex scabinis, senioribus, aliisque rei rusticæ, geometriæ & architecturæ peritis à Magistratu constituuntur & juramento obstringuntur, ut quæstiones finales suo arbitramento definiant, lapidesque finales ponant, vocati Untergänger / Umbgänger / Stein-Setzer / Land-Schieder / quales in urbibus plerumque peculiares ad agrorum aliique ad ædificiorum, servitutum aliorumve intra urbem jurium fines, omnes tamen eodem modo & juramento, constituuntur *Oettinger. d. c. 16. n. 3. & seq.* Agrimensores verò habeantur illi, qui ex peritis geometriæ & qui eam artem profitentur, à Magistratu constituti juramento ligantur, ut agros secundùm veram suam mensuram fideliter dimetiantur, verisque demonstrationibus exploratam agrorum mensuram commonstrent *Oettinger. d. c. 16. n. 12. & seq. ubi etiam n. 15. refert. formulam juramenti agrimensorum.* qui si dolosè fefellerint, falsumque modum renunciaverint, tenentur actione edicti, si mensor falsum modum dixerit. *Conf. Oetting. d. c. 16. n. 17. & seq.*

§. VI.

IN Comitatu Solmensi controversias finales derimunt constituti jurati 1
argrimensores, & demum ab horum arbitramento appellatur ad Magistratum seu judicem ordinarium *v.* Solmsisch Land Recht *tit.* 30. vom Stein setzen. *vers.* zum dritten Item servatur in Ducatu Würtember- 2
gico, & quidem ut appellatio non fiat per saltum ad Judicem supremum, verùm gradatim ad judicem inferiorem quasi hic sit intermedius *v. Oetting.*

3 *ting. de jur. limit. lib. 1. c. 16. lit. f.* De Consuetudine Hanoviæ & huic Comitatui subjecti districtus Bücher-Thal. dicetur infrà §. 39. *&* 40. *item* §. 41. *n.* 8.

§. VII.

1 PRobatio discretio & declaratio finium variis fit modis, veluti primò per ocularem Judicis aut mensorum aliorumve qui ejus rei experientes & à Judice missi sunt inspectionem *Francisc. de Cald. Pereyer. de in integr. restit. minor. ad verb. Minoribus. pag. 174. n. 19. Stryck. de jur. sens. dissert. c. 1. n. 12. & seq.* quibus proinde incumbit judici exhibere ichnographiam, à quodam perito vel ex officio deputato, vel constituto & immatriculato ordinario utroque tamen jurato, pictore confectam *l. 8. §. 1. ff. l. 8. C. fin. reg. c. 6. caus. 16. q. 3. Knich. de jur. territor. c. 3. n. 86. & seq. usque ad n. 99.*
2 *inclus.* Sunt verò ad eam inspectionem ocularem citandi non solùm litigantes, sed etiam omnes vicini quorum interesse potest, licet non comparcant *d. l. 3. C. fin. reg. add. l. 46. C. de Decurion. Struv. Synt. Civ. Exerc. 14. th. 55.*

§. VIII.

1 DEinde ea finium probatio & dijudicatio perficitur per instrumenta & libros antiquos, durch glaubhaffte und bekräfftigte Gräntz-Beschreibungen / quorum tamen fides vacillat, si varietate successionum & arbitrio possessorum postea fines, additis vel detractis agris, permutati esse probentur *l. 11. ff. & l. 2. C. fin. reg. Knich. d. c. 3. n. 12. & seq. Item n. 44. 45. & 46.*

§. IX.

1 POrrò fines probantur per testes, item per famam aliasve præsumptiones & conjecturas *c. 13. X. de probat. Knich. d. c. 3. n. 11. 48. & seq. It. n. 79.*
2 *usque 85. inclusivè:* in qualibus probationibus respiciendum præcipue ad illos testes, quorum aliqua verisimilis hâc in re est notitia, veluti sunt vicinorum prædiorum possessores, pastores pecorum, seniores loci, Notarii aut scribæ qui fortè instrumenta conscripserunt finium vel etiam censualia &c. item Judices & arbitri qui anteà in ea causa cognoverunt,
3 quod tamen omne suo certo modo & cum grano salis intellexerim: sicut & id non ita crudè accipiendum est, quòd limites videantur probati, si testes dicant se vidisse lapides vel terminos, und die Lochgruben / seque audivisse à majoribus, senioribus ac vicinis, per eos territorium ab adjacente regione esse distinctum, eosq; tamdiu, quàm ipsi recordarentur, à vicinis

vicinis & aliis pro limitibus esse habitos: Item si testes deponant quòd + viderint unam vel alteram partem à tali insigni vel lapide usque ad alium terminum possedisse : quod itidem ita à senioribus audiverint nec unquam contrarium perceperint : nec non quòd lapides viderint olim unius vel alterius partis insignibus fuisse notatos. *Gylman. Symphor. supplic. Camer. tom. 2. p. 3. tit. 10. supplicat. 14. vot. 4. n. 31. & seq. usque ad num. 36. inclusivè. pag. 247. & seq. add. infr. §. 25. hîc.*

§. X.

1 DEnique finium dijudicatio & declaratio procedit vel per amicabilem partium compositionem, vel per judicis arbitrive sententiam *l. 11. verb. arbitrio possessorum. ff. l. 2. verb. vicinorum novi consensus. C. fin. regund. Knich d. c. 3. n. 41. 42.* Illam Judex vel arbiter partibus litigantibus utiq; suadere, ac secundùm illarum declaratum consensum arbitrari potest, at non pessimâ eâ solertiâ, quâ olim vel Q. Fabius Labeo, vel Lacedæmonius Cleomenes, aut quisquis alius ille fuerit, à Senatu Nolanis & Neapolitanis de finibus arbiter datus, cum utrisq; dum ad locũ venisset, separatim loquebatur, ne cupidè quid agerent vel appeterẽt, atq; ut regredi quàm progredi mallent, & cùm utrique consensissent, aliquantumque agri in medio relictum esset, fines sicut ipsi dixerant terminabat, relictum verò in medio populo Romano adjudicabat. Decipere hoc quidem, non judicare est, quocircà in omni re fugienda talis solertia. *Cicer. lib. 1. offic.* Præmittenda potiùs tam in amicabili compositione quàm ferendo arbitrio est summaria aliqua cognitio, ut utraque pars jus suum vivâ voce summariè proponat, ut itidem testes audiantur, documenta ipsique fines & eorum signa inspiciantur, atque sic lis celerrimè finiatur: quippe cùm maximè sit conveniens, eas causas quæ ædificia, servitutes, terminos, agros, aliasque controversias finales respiciunt, per ordinarios agrimensores & architectos humaniter, de plano & sine strepitu vivâ voce dirimi *v. Plebst. citat. ab Oettinger. de jur. limit. lib. 1. c. 10. lit. e.*

Margin numbers in this paragraph: 2 (beside "Illam Judex…"), 3 (beside "non pessimâ…"), 4 (beside "Præmittenda…"), 5 (beside "quippe cùm maximè").

§. XI.

SI nunc fines per declarationem vel aliunde sint certi, tunc ad petitio- 1 nem partis constituti agrimensores jurati lapides finales ponunt, alicubi quidem præcedente jussu Magistratus. Quamvis enim privati omni- 2 nò videatur esse arbitrii agros suos limitibus discernere, tamen quò magis limites auctoritatem & fidem publicam mereantur, jam olim non nisi auspiciis Centgraviorum per designatos agrimensores certo quodam

3 ritu ea res perfici consuevit *v. Knich. de jur. territor. c. 4. n.* 359 360. In terris Saxonicis eam Magistratus autoritatem ex aliâ insuper ratione quidam putant necessariam: Tralatitium equidem est, in foro Saxonico haud licere bona immobilia alienare, seu potius alienata transferre, absque consensu Magistratus *Coler. de processf. execut. part. 1. c. 10. n.* 198. 199.
4 Cùm itaque divisio rei communis, ceu quæ pro parte indivisim sua sit *l. 239. §. ult. ff. d. V. S. l. 46. ff. de rit. nupt. l. 74. ff. de legat.* 3. non queat fieri citra alienationem, imò alienatio expressè dicatur & vicem obtineat emptionis *l. 1. §. 1. ff. l. 7. pr. de reb. eor. qui sub tut. l. pen. C. de præd. & al. reb. minor. sin. decret. non alienand. l. 1. C. commun. utr. Iudic. tam fam. ercisc.*
5 *quàm commun. dividund.* inde inferri posse videbatur, ac si in illo foro subditis non sit unquam permissum, inscio Magistratu fines agrorum
6 suorum distinguere, aut novos ponere limitaneos lapides. Verùm hæc juris Saxonici dispositio obtinet duntaxat in alienatione voluntaria, non necessaria, eò quòd ab omni dispositione videantur excepta, quæ urgente necessitate fiunt *c. 11. de consecr. dist. 1. c. 2. X. de observat. jejun. Wesenb. w. de offic. ej. cui mand. jurisdict. n. 4. in f.* & verò divisio censetur alienatio necessaria *l. 29. ff. famil. ercisc.* ut nihil obstet, quo minùs etiam in Saxonia subditi inscio Magistratu fines agrorum queant renovare, novosque terminos aut lapides finales ponere, modò dominis vicinorum agrorum nullum afferatur præjudicium aut damnum *v. Carpzov. part. 2. Const. 41. def. 17. ubi in fin. subnectit responsum.* Ob wol die Unterthanen des Dorffs Grumberg ohne Vorbewust Euer / als des Erb- und Lehn-Herrn / sich unterstanden / neue Berehmungen zu machen / und Reinsteine zu setzen / da aber dennoch solches nur allein auff ihren Gütern geschehen und Euch oder andern dardurch an Euern Ackern mit Fortsetzung der Reinwege kein Schade oder Nachtheil zugefüget worden &c. So möchten Sie deßwegen in einige Straffe von Euch nicht genommen
7 werden V. R. W. De jure circa hunc passum Civitatis Francofurtensis *v. Reformat. Francofurt. part. 9. tit. 3. §* 4. 5.

## §. XII.

1 Citari convenit, quando lapides finales ponendi sunt, vicinos, aliosve quorum interest, neque permittitur vel prædiorum dominis ad suam alienos terminos usurpandi cupiditatem lapides ponere, vel agrimensoribus inconsultis ac non citatis partibus, aliisve quorum interest

*v.* Solm-

*v.* Solmsisch Landrecht. *tit.* 30. vom Stein setzen/ *vers.* dieweil die Steinsetzung. *in fin. vers.* Es soll auch nun hinfürter kein Unterthan. *vers.* zum andern/ so jemand sein Gut oder Gelände. *Reform. Francofurt. part. 9. tit.* 3. §. 2. 3. 5. Citati verò, si lapidum positioni non contradicant intra annum & diem, posteà nisi minores vel absentes aliterve ignorantes fuerint, non audiuntur, sed lapis, ut positus, relinquitur Solmsisch Land-Recht *d. tit.* 30. *vers.* Wann auch die gesetzte Steine über Jahr und Tag. *Item vers.* da sichs auch zutrüge daß der Gegentheil. *vers.* zum dritten/ da die Steine. *Reform. Francof. d. part.* 9. *tit.* 3. §. 8. 2

§. XIII.

QUò magis lapides finales, in quibus nihil inscriptum vel depictum aut insculptum est, ab aliis lapidibus vulgaribus, si forsitan posteà de iisdem moveatur quæstio, illique limites esse negentur, discerni queant atque cognosci, solent ipsis adjungi vel literæ, vel lapilli, cineres, aut carbones, qui sint testes non casu eo pervenisse lapidem, sed constitutum & pro limite positum esse, eosque lapillos aliave signa vulgò vocant Zeugen/ Geheimnüß/ Merckzeichen/ Loßzeichen oder Jungen. *v.* Solms. Landrecht *d. tit.* 30. *vers.* letzlich ordnen und wollen Wir. *vers.* da sichs aber zutrüge daß zwo Gemeinden *Melon. thes. jur. feud. Civ. & Crim. tit.* 43. *n.* 10. *&* 16. *Knich. de jur. territor. c.* 4. *n.* 360. *Ruland. de Commissar. & Commission. p.* 2. *lib* 6. *c.* 3. *n.* 13. Item indices, quòd limitum significationem indicent *Paris de Put. de finib. feud. C.* 1. Itali Guardia appellant, quia lapidum notationem custodirent. *Ruland. de Commissar. & Commission. d. loc n.* 12. At aliis ratio addendorum lapillorum, cinerum vel carborum, adæquata non videtur, ut dignosci possint limites aliam figuram significantem non habentes, sed etiam ut simul liqueat, lapides finales ritè fuisse positos *Hieron. de Mont. fin. reg. c.* 18. *n.* 1. quæ ideò causa efficit, ut jungendi sint ejusmodi testes, quamvis lapides finales habeant quandam externam formam distinguentem *v. Oettinger. de jur. limit. lib.* 1. *c.* 17. *n.* 18. *& n.* 35. *in fin. add. infr.* § 25. *hic.* Id certè extra controversiam esse puto, melius & utilius fore, si limites utrisque tam occultis, quàm externis in quorumlibet oculos occurrentibus signis notentur, quia his quidem obtinetur, ut omnibus nota sit natura terminorum eorumque vel publicorum vel privatorum, & ne quis qui eos evulserit vel corruperit, judicio de termino modo conventus excusationem ignorantiæ, 1 2 3

3 ritu ea res perfici consuevit *v. Knich. de jur. territor. c. 4. n.* 359 360. In terris Saxonicis eam Magistratus autoritatem ex aliâ insuper ratione quidam putant necessariam: Tralatitium equidem est, in foro Saxonico haud licere bona immobilia alienare, seu potius alienata transferre, absque consensu Magistratus *Coler. de process. execut. part. 1. c. 10. n.* 198. 199.
4 Cùm itaque divisio rei communis, ceu quæ pro parte indivisim sua sit *l. 239. §. ult. ff. d. V. S. l. 46. ff. de rit. nupt. l. 74. ff. de legat.* 3. non queat fieri citra alienationem, imò alienatio expressè dicatur & vicem obtineat emptionis *l. 1. §. 1. ff. l. 7. pr. de reb. eor. qui sub tut. l. pen. C. de præd. & al. reb. minor. sin. decret. non alienand. l. 1. C. commun. utr. Iudic. tam fam. ercisc.*
5 *quàm commun. dividund.* inde inferri posse videbatur, ac si in illo foro subditis non sit unquam permissum, inscio Magistratu fines agrorum
6 suorum distinguere, aut novos ponere limitaneos lapides. Verùm hæc juris Saxonici dispositio obtinet duntaxat in alienatione voluntaria, non necessaria, eò quòd ab omni dispositione videantur excepta, quæ urgente necessitate fiunt *c. 11. de consecr. dist. 1. c. 2. X. de observat. jejun. Wesenb. w. de offic. ej. cui mand. jurisdict. n. 4. in f.* & verò divisio censetur alienatio necessaria *l. 29. ff. famil. ercisc.* ut nihil obstet, quo minùs etiam in Saxonia subditi inscio Magistratu fines agrorum queant renovare, novosque terminos aut lapides finales ponere, modò dominis vicinorum agrorum nullum afferatur præjudicium aut damnum *v. Carpzov. part. 2. Const. 41. def. 17. ubi in fin. subnectit responsum.* Ob wol die Unterthanen des Dorffs Grumberg ohne Vorbewust Euer / als des Erb- und Lehn-Herrn / sich unterstanden / neue Berehmungen zu machen / und Reinsteine zu setzen / da aber dennoch solches nur allein auff ihren Gütern geschehen und Euch oder andern dardurch an Euern Aeckern mit Fortsetzung der Reinwege kein Schade oder Nachtheil zugefüget worden &c. So möchten Sie deßwegen in einige Straffe von Euch nicht genommen
7 werden V. R. W. De jure circa hunc passum Civitatis Francofurtensis *v. Reformat. Francofurt. part. 9. tit. 3. §. 4. 5.*

§. XII.

1 Citari convenit, quando lapides finales ponendi sunt, vicinos, aliosve quorum interest, neque permittitur vel prædiorum dominis ad suam alienos terminos usurpandi cupiditatem lapides ponere, vel agrimensoribus inconsultis ac non citatis partibus, aliisve quorum interest *v. Solln-*

*v.* Solmsisch Landrecht. *tit.* 30. vom Stein setzen / *vers.* dieweil die Steinsetzung. *in fin. vers.* Es soll auch nun hinfürter kein Unterthan. *vers.* zum andern / so jemand sein Gut oder Gelände. *Reform. Francofurt. part.* 9. *tit.* 3. §. 2. 3. 5. Citati verò, si lapidum positioni non contradicant intra annum & diem, posteà nisi minores vel absentes aliterve ignorantes fuerint, non audiuntur, sed lapis, ut positus, relinquitur Solmsisch Land-Recht *d. tit.* 30. *vers.* Wann auch die gesetzte Steine über Jahr und Tag. *Item vers.* da sichs auch zutrüge daß der Gegentheil. *vers.* zum dritten / da die Steine. *Reform. Francof. d. part.* 9. *tit.* 3. §. 8. 2

## §. XIII.

Quò magis lapides finales, in quibus nihil inscriptum vel depictum aut insculptum est, ab aliis lapidibus vulgaribus, si forsitan posteà de iisdem moveatur quæstio, illique limites esse negentur, discerni queant atque cognosci, solent ipsis adjungi vel literæ, vel lapilli, cineres, aut carbones, qui sint testes non casu eo pervenisse lapidem, sed constitutum & pro limite positum esse, eosque lapillos aliave signa vulgò vocant Zeugen / Geheimnüß / Merckzeichen / Loßzeichen oder Jungen. *v.* Solms. Landrecht *d. tit.* 30. *vers.* letzlich ordnen und wollen Wir. *vers.* da sichs aber zutrüge daß zwo Gemeinden *Melon. thes. jur. feud. Civ. & Crim. tit.* 43. *n.* 10. & 16. *Knich. de jur. territor. c.* 4. *n.* 360. *Ruland. de Commissar. & Commission. p.* 2. *lib* 6. *c.* 3. *n.* 13. Item indices, quòd limitum significationem indicent *Paris de Put. de finib. feud. C.* 1. Itali Guardia appellant, quia lapidum notationem custodirent. *Ruland. de Commissar. & Commission. d. loc n.* 12. At aliis ratio addendorum lapillorum, cinerum vel carborum, adæquata non videtur, ut dignosci possint limites aliam figuram significantem non habentes, sed etiam ut simul liqueat, lapides finales ritè fuisse positos *Hieron. de Mont. fin. reg. c.* 18. *n.* 1. quæ ideò causa efficit, ut jungendi sint ejusmodi testes, quamvis lapides finales habeant quandam externam formam distinguentem *v. Oettinger. de jur. limit. lib.* 1. *c.* 17. *n.* 18. & *n.* 35. *in fin. add. infr.* § 25. *hic.* Id certè extra controversiam esse puto, melius & utilius fore, si limites utrisque tam occultis, quàm externis in quorumlibet oculos occurrentibus signis notentur, quia his quidem obtinetur, ut omnibus nota sit natura terminorum eorumque vel publicorum vel privatorum, & ne quis qui eos evulserit vel corruperit, judicio de termino modo conventus excusationem ignorantiæ,
1 (beside "aut insculptum est…") · 2 (beside "rum, adæquata non videtur…") · 3 (beside "esse puto, melius…")

poſſit prætendere; illis verò etiam, ne facilè occaſio ſit limites movendi *v. Ruland.d.c.3.n. ult.*

§. XIV.

1 QUod alicubi carbones pro tali teſtimonio lapidis ritè pro limite poſiti adhibeantur, rationem eſſe volunt, quòd nulla durabilior magiſque perpetua cenſeatur materia, quàm carbonum ſub terra defoſſorũ.
2 *v. Melon.d.loc.* Aliam cauſam & originem ejus rei ex Flacco Siculo refert Oettinger. *de jur. limit.c.17.n.10.& ſeq.* his verbis: Andere gebrauchen darzu Ziegelſteine/oder Gläſer/oder auch Kohlen / die man vor Alters vor gewiſſe Wahrzeichen der rechten Marckſtein gehalten / welche man doch auß ſondern Urſachen dabey gefunden hat/dann die Alte haben keine geheime Bezeugung der Stein / in Auffrichtung der Marcken gebraucht / ſondern die Herren der Güter welche auß heydniſchem Aberglauben mit ſonderbaren Ceremonien offentlich gegeneinander ſetzen laſſen. Sie pflegten aber für allen Dingen den Stein zu ſalben/ und mit Kräntzen zu zieren/darnach in den Gruben / darinn mans einſetzen würde/ein reines Thier zu ſchlachten und zu opffern / und brennende Fackeln darein zu werffen/darauff ſie das Opffer ſampt Weyrauch / Getrayd und Honigſeim legten/und Wein gegoſſen/ und wann alles vom Feuer verzehret / lieſſen ſie die Marckſteine auff die warme Gluth und Aſchen in die Grube ein/und beveſtigten ſelbigen mit gebrochenen Stücken von Steinen / damit ſie deſto ſteiffer ſtehen blieben. Daher man nachgehends / wann man in vielen Jahren zu den Steinen geraumet und geſehen/die Aſchen und Kohlen / als unverwerffliche Marckzeichen angetroffen hat. *add. Gothofr. ad l.2.ff. de term. mot. lit.b. Knich. de jur. territ.c.4.n.361.*

§. XV.

1 AGri menſores autem oportet occultò inter ſe convenire de teſtibus, num lapillos & quot, an verò cineres, carbones, aliudve quid jungere velint; neque permiſſum ipſis eſt, ullis aliis, minimè quidem alterius vici agrimenſoribus, aperire aliterve propalare quomodo inter ſe convenerint Solmß. Landrecht *d. tit. 30. verſ.* Letzlich ordnen. *Ruland.*
2 *de Commiſſar. & Commiſſion. part.2. lib.6.c.3.n.13.14.15.16.17.* inſuper habent præcavendum, ut teſtes de quibus convenêre, jungant limitibus, haud præſentibus ullis aliis hominibus, quam ipſis ſolis juratis & conſtitutis agrimenſoribus: ideoque ſtatim, dum hi terram fodere incipiunt,

omnes

omnes alios procul diſcedere lex jubet Solmſ. Landrecht. *d. tit. 30. verſ.* So bald die Geſchworne ein Loch machen. ac ſi fortè contingat inter 3
duos vicos ab utriusque agrimenſore limitem poni, impendenda omnis opera eſt ac diligentia in occultationem teſtium ne alter alterius ſigna cognoſcat: imò majoris ſecuritatis ergò convenit alterum alteri, ſi forſitan teſtes ſuos videri acciderit, ſtipulatâ manu ſilentium promittere, in propalatorem arbitrariâ, officiiq; ac honorum diſpendii pœnâ ſtatuendâ Solmſ. Landrecht. *d. tit 30. verſ.* da ſichs aber zutrüge. Cujusmodi occultationes 4
teſtium ſuam probabilem habent rationem, ne facilè occaſio ſit extraneis vel vicinis limites movendi *v. Ruland. d. c. 3. n. fin. & c. 8. n. 4.* Et pro- 5
pterea etiam non minori curâ proſpiciendum, ſi lapides finales elevandi ſint, ut teſtes tam ipſis partibus, quàm quibusvis aliis non pateſiant *Ruland. d. lib. 6. c. 7. n. 9. & c. 8.* in quem finem agrimenſores extranei, qui ſoli aliquando impartialitatis gratiâ adhibendi, juramento ſpeciali, quod ſuper toto elevationis actu ipſis imponitur, etiam hoc promittere opus habent, ſe teſtes ſecretos tum eos qui vel ab agrimenſoribus loci vel ex ſecreto protocollo judicii ſibi pro actu expediendo detecti ſunt, quùm eos quos ipſi lapidibus adjunctos deprehenderint, nulli unquam homini eſſe detecturos aut propalaturos.

§. XVI.

AB hiſce teſtibus diverſi ſunt lapides, quos veteres circumcaliatos 1
nuncupârunt: Hi enim fuêre fragmenta lapidum limitibus appoſita & calcata ut firmiùs ſtarent *Ruland. de Commiſſar. & Commiſſion. part. 2. lib. 6. c. 3. n. 13.* illi verò ſicut ex hactenus dictis apparet, ad ipſam limitum 2
formalitatem pertinent, ita ut limites ſuam qualitatem & virtutem ex eorundem appoſitione conſequantur *Ruland. d. loc. num. 11.*

§. XVII.

PRæter ſecreta limitum indicia inſuper non rarò externa iisdem 1
inſculpuntur ſigna, veluti ſcripturæ, imagines, & ſimilia: Olim la- 2
pides finales tam territoriorum, jurisdictionis, aliorumve jurium, quàm privatorum, agrorum, plerumque notabantur cruce *Ruland. de Commiſſar. & Commiſſion. part. 2. lib. 6. c. 3. n. 22. it. part. 2. formular. lib. 6. c. 2. formul. 5. verſ.* Von jetztgedachtem Brunnen. *add. ſupr. part. 1. Claſſ. 10. Sect. 4.* §. 1. Hodie qui lapides privatorum agrorum terminos demon- 3
ſtrant, inciſâ crenâ rectâ vel obliquâ, prout fines diſcernendi ſunt, ſignantur, & nonunquam, ubi per obliquum linea ducenda eſt, aliquod quaſi

brachium, ex eodem lapide finali ita cæſum ut eidem junctum permaneat, certius commonſtrat, quorſum ſignificatio lapidis porrigenda ſit, Es wird ein Zacken oder Arm auß und an demſelben Marckſtein eingehauen / der dahin ziehlet und weiſſet / wohin ſich die Gräntze per obliquum Ziehen ſoll. quem quandoque finem etiam præſtant duo lapides juxta ſe poſiti, quorum alter teneat rectam lineam, alter verò com-
3 monſtret, quorſum ultrà per obliquum tendant fines. Territoriales verò & ſimilium jurium limites inſcriptione nominis & rei, item imaginibus vel inſignibus domini illius juris quod indicandum eſt, notari conſue-
4 verunt: Unde ratione lapidum, qui territorium & jurisdictionem diſtinguunt, Bann-Stein / Oberkeitſtein / Gräntz Stein / Landſtein / obſervari meretur, quòd notæ eorum ſignificantes, ſcilicet inſignia domini territorii aut jurisdictionis, quemadmodum in portis, muris, curiis, templis, aliisve locis depicta vel inſculpta jus ſuperioritatis & jurisdictionis (niſi alia denotatio, veluti aliquando in templo jurispatronatus, appareret) arguunt, præſertim ſi verſemur in antiquis *Bald. vol. 5. Conſil. 310. Weſenbec. Conſil. 13. n. 72. Conſ. 21. n. 68. Klock. tom. 1. Conſil. 9. n. 30.*
5 *94. 95. Conſ. XI. n. 87. Conſ. 16. per tot.* ita eodem planè modo in lapidibus finalibus habeantur notæ jurisdictionis & ſuperioritatis territorialis, neque proinde ulli alii Principi permiſſum eſſe queat, in alterius ditione, ubi ſua nulla jurisdictio vel ſuperioritas eſt, privata ſua bona & agros talibus limitibus terminare, quibus inſculpta vel depicta ſunt ipſius inſignia *Oettinger. de jur. limit. lib. 1. c. 17. n. 16. & ſeq. ibique lit. h.* in tantum ut dominus jurisdictionis & territorii, ſi quid præjudicii inde metuendum foret, quòd alius in ipſius territorio talia ſuperioritatis inſignia poſuerit, eadem privatâ autoritate in continenti tollere ac removere jus habeat *Klock. d. Conſil. 16. n. 9. & ſeq. item n. 26. & ſeq.*

## §. XVIII.

1 LApidibus, qui ſunt indices finium juris conducendi, Glaids-Stein / Glaids-Seulen / præter inſignia domini juris conducendi inſculpta
2 eſſe ſolent verba, Glaid: *Oetting. de jur. limit. lib. 1. c. 17. n. 26. & ſeq.* ne ex ſolis inſignibus appoſitis ſit occaſio, jurisdictionem vel ſuperioritatem territorialem inferendi aut prætendendi, absque quâ ſæpiſſimè jus con-
3 ducendi competit in alieno territorio *Klock. tom. 1. Conſ. 9. n. 95.* At quia hujusmodi lapides finales eodem jure cenſendi ſunt, quod ſuperius

*part.*

*part. 1. Class. XI. Sect. 4.* de postellis seu columnis ligneis edocui, ideò lectorem eò remitto.

§. XIX.

IS quandoque districtus lapidibus terminari consuevit, qui privilegiatus est, ut vel ob crimen intra eundem patratum, quod aliâs duriori poena fuisset coërcendum, saltem civilis pecuniaria poena statuenda sit, vel ut eò confugiant qui casu fortuito quempiam occiderint, vel in quo non liceat cuipiam rixas aut verbera movere nisi incurrere velit poenam corporis afflictivam, aut manuum amputationis: Atque hi lapides vocantur Freyhungs-Stein/ notati plerumque in signibus Imperialibus, vel securi, vel amputatâ manu, in iisdem depictis, addito verbo Freyheit *Oettinger. d. c. 17. n. 29. & seq.* 1 2

§. XX.

ETiamsi juribus forestæ venandique, quæ absque jurisdictione forestali competunt, terminandis commodiores habeantur colles, montes, sylvæ, arbores &c. tamen etiam eadem lapidibus distinguuntur, quos appellant Forst- und Jagt-Stein. Illi quibus jus forestæ significatur, habent insignia domini forestæ cum verbo Forst; Hi verò, qui jus venandi absque jurisdictione arguunt, aliis communibus signis notantur *Noë Meurer.* Jagt- und Forstrecht *part. 2. tit.* von Gemarcken und Untersteinungen Forstlicher Obrigkeit. *Oetting. de jur. lim. lib. 1. c. 17. n.* 33. 34. 1 2

§. XXI.

QUemadmodum venandi, ita quoque piscandi jus, in alieno territorio ad certum usque districtum competens, lapidibus, communi aliquo signo notatis, terminari solitum est, qui appellitantur Wasserstein *v. Oetting. d. c. 17. n.* 42. Quamvis autem ejusmodi terminatio, ceu ad fines territorii vel jurisdictionis non ubique pertinens, nihil finibus territorii noceat, tamen omnis dubitationis tollendæ gratiâ benè fit, si in descriptione lapidum, quibus jus piscandi denotatum volumus, superflua addatur cautela ne vel ipsi finibus territorii, vel hi illis unquam præjudicent. Talem clausulam salvatoriam licet deprehendere ex instrumento cujusdam arbitrii, quod latum est in anno 1536. inter Comites de Wittgestein & Nobiles de Hatzfeld, quodque integrum huc transscripsisse fortean in usum erit lectoris. Tenor ita habet: Wir Wilhelm von Sayn/ Graf zu Wittgenstein/ Herr zu Hemburg/ und Wir Gotthard/ Frantz/ und Curt Daniel/ Gebrüdere und Vettern alle von Hatzfeld/ Herrn 1 2 3 4

Herrn zu Wildenburg/thun kund und erkennen offentlich vor Uns und unsere Erben/und alle unsere Nachkommene / so und als eine zeither Speen und Jrrungen sich deß Wassers und der Fischerey halber auff der Eder/sonderlich deß Schalts nechstbober Beddelnhausen an / und das Wasser ziemlicher länge und ferne herab / zwischen dem Hauß Rüheftein eines/und Hatzfeld Wildenburg andern Theils/erhalten/welche Speen und Jrrungen wir obgemeldete beede Partheyen zu endlichem Entscheid und Vertrag der Ehrenvesten und Würdigen / Hartmann Schleyern/Johann Klawers/Herrn Johann Birgeln/ Canonici, und Johann von Härtingshausen Amptmann zu Amelburg gestelt und gesetzt haben/dieselbe jetzo genahmte beeder Partheyen Gerechtigkeit und Vortrag/was die auch bey den alten Männern derer Orten gesessen weiter zu erkennen gewust/deßfals mit vielem Fleiß mündlich gehört / sonderlich auch die vermeynte Mahlen jedes Theils augenscheinlich besichtiget / und darnach diß nachgemelte Mittel / Anwand und Wasserscheidung zwischen beeden Partheyen gemacht / gezeichnet und gegeben/ „sonderlich zween Marcksteine/einen auf der Rospels Steede bunder dem „Foßhole bey der grossen Buche hinwerts der Eder gestelt / den andern „Marckstein schnur strack dargegen über / hinseits der Eder in die Tieffe wider die Wiese gestelt / und sollen die zween Steine gegen dem „Berg / bunder Beddelnhausen / genant die Hard / gestelt werden / und „soll diese Wasser-Scheidung also verstanden werden / was bober den gesetzten zweyen Marcksteinen und den zweyen Bergen das Wasser hinauff genahmter Echa't und anders gar nichts außgeschieden / mit seiner Herrlichkeit und Nutzung/ gehört zu dem Hauß Rühestein/was bunder den zweyen Marcksteinen und genanten Bergen das Wasser hinab/mit einer Herrlichkeit und Nutzung/gar nichts außgescheiden / gehört den von Hatzfeld Wildenburg zu / dieweil nun bey der Part Wittgenstein und Hatzfeld / Landscheidung / Gräntz / und Anwand sich gar mit diesser Wasserscheidung nicht vergleicht / sondern fast ziemlich darbunder wendet / wie dann auch dasselbige gleichfals versteinet / verreinet und vermahlet / laut Brieff und Siegel bey beeden Parteyen gelegen / soll hiermit dieser Marckstein-stellung und Wasser-Scheidung der obgemelten Gräntz/ Anwand und Landscheidung / auch gleichfals wiederumn kein der andern gar nichts benommen haben / sondern jede Scheidung in ihren auffgerichteten Kräfften und Würden/ laut

laut Brieff und Siegel / verbleiben / und wir obgemelte Graff Wilhelm von Wittgenſtein/Gotthard/Frantz/und Carl Daniel von Hatzfeld/ und unſere Erben,/ſollen und wollen ſolcher Waſſer Mittell und Scheidung alſo zu ewigen Tagen friedlich gebrauchen und was Gebrechen Speen oder Jrrungen ſich des halben biß hieher erhalten / ſollen alleſampt bey und abſein/und hiermit gäntzlich vertragen/ Alles ſonder gefährde / und die weil dann obgemelte Waſſerſcheidung mit beeden unſer Part vorgemelt Wiſſen und Willen beſchehen und betheidigt / haben Wir Graff Wilhelm zu Wittgenſtein / und Wir Gotthard / Frantz / und Curt Daniel obengemelt/ unſer jeglicher ſein eigen Jnſiegel an dieſem Vertrag der dann zween gleichlautend ſein / wiſſentlich thun hangen / und zu mehrer Urkund haben Hartman Schleyer / Johann Klauer / Johann Birgeln und Johann Von Härtingshauſſen / als gegebene Schiedsfreunde/ jeglicher ſein eigen Siegel bey die Unſere hieran gehangen/ daß wir alle / wie jetzo gemeld / Uns erkennen gethan haben / und geſchahe nach Chriſti Unſers Herrn Geburt / ſo man ſchrieb und zehlte Funffzehen hundert Dreyſſig und Sechs auff Mitwochen nach Marien Himmelfahrt.

(LS.) (LS.) (LS.) (LS.) (LS.) (LS.) (LS.) (LS.)

§. XXII.

QUando civitatum, pagorum, ac villarum fines lapidibus terminandi ſunt, his ipſis inſculpi conſuevit nomen aliudve ſignum civitatis, pagi, aut villæ, cujus fines denotantur, quos lapides vocant Marckungs Stein *v. Oetting. de jur. limit. lib. 1. c. 17. n. 35. 36.* Similiter lapides, quibus jura paſcendi, quandoque in finibus alterius Civitatis, pagi aut villæ competentia, diſcernuntur, ſignari volunt inſcriptione vocis Waid ſeu Tratt Hi nominantur Waidſtein / Trattſtein / nihil quidem præjudicantes finibus Civitatis, pagi aut villæ, at ratione quarum itidem dubitationis tollendæ causâ melius fit, ſi in deſcriptione finium ſuperflua addatur cautela, qualem etiam in pleriſque inſtrumentis hâc de re confectis licet reperiri. Quomodo tamen in dubio ex variis argumentis & conjecturis vera lapidum qualitas, num finium vel paſcuorum ſint indices, colligatur, prolixiori pennâ demonſtratum eſt ad quæſt. miſcellan. 8.

§. XXIII.

1 LApides finales, quibus jus decimandi circumscribitur, olim cruce & calice, quòd decimæ ad laicos pertinerent, signabantur: Hodie aliis signis pro placito illorum, ad quos decimæ spectant, notari so-
2 lent *v. Oetting. de jur. limit. lib. 1. c. 17. n. 37. 38.* Porrò fines viarum tam publicarum quàm privatarum, atque hoc ipso etiam Regalia viarum publicarum jura, lapidibus terminantur, quos appellant Wegstein *v. Oetting.*
3 *d. c. 17. n. 41.* Et denique jura ac partes metallifodinarum *v. supr. Class. 3. Sect. 4. §. 8. n. 6. & §. 9. Oetting. d. c. 17. n. 43. 44.*

§. XXIV.

1 ETiamsi nihil velim derogatum virtuti vel secretorum testium qui lapidibus finalibus adjecti sunt, vel externorum signorū, tamen iisdem certior tribui potest fides, si super positione limitum aliquod confectum fuerit instrumentum, ac in eodem singuli lapides finales descripti:
2 Olim mos erat Romanis, agrorum limitatorum monumenta publicè custodire, inque tabulis æneis ad æternitatem fixis, quæ formæ dicebantur, eorum centuriationes condere ac incidere, in quibus forma & modus cujusque centuriæ & limitum complectebatur; imò quoque agros à populo Romano cuidam Civitati vel universitati concessos nonnunquam in formam & tabulam æneam ad modum limitum concedere, utut ii agri limitati non essent, neque conditione & qualitate agro-
3 rum limitatorum gauderent *Oettinger. de jur. limit. lib. 1. c. 19.* Hodie non minus sollicitâ curâ æquè illa, quæ ante limitum positionem ducitur, linea, quàm ipsi lapides finales, maximè qui territoria, jurisdictionem & similia jura terminant, ex variis circumstantiis accuratissimè descri-
4 buntur, quinam scilicet sint principales seu præcipui, quinam intermedii cursores, welche Haupt-Ort-Eckſteine oder Läuffer *Oetting. de jur. limit.*
5 *lib. 1. c. 17. n. 7. & 8.* Item ex loco ejusque situatione, ex figura, insignibus, imaginibus, inscriptionibus &c. cujusmodi descriptionis exemplum exhibet *Oetting. de lib. 1. c. 19.*

§. XXV.

1 SI talis discriptio nulla adsit, velut quidem plerumque in terminatione privatorum agrorum ea omittitur, tunc nihilominus vim probandi habent alia etiam lapidum finalium signa, unde ea qualitas possit
2 colligi, tum externa, quàm secreta. Quod externa attinet, suboritur ideò dubium, quia talia haud sufficere dixi, nisi quoque secreti te-

stes

ſtes apud limitaneos lapides conditi reperiantur, eò quòd per hos teſtatio fiat lapides ritè fuiſſe poſitos *v.* §. 13. *hic n.* 2. quodque ex his ipſis lapides finales ſuccum & ſanguinem, robur ac fundamentum videantur ſumere, atque ideò omnium ferè agrimenſorum conſtans ſit opinio, ſi in lapidis elevatione contingat nullos inveniri lapillos, carbones, aliosve teſtes, eum lapidem planè rejiciendum neque in priſtinum locum reponendum eſſe *v. Ruland. de Commiſſar. & Commiſſion. part. 2. lib. 6. c. XI. n. 1. & 2.* Verùm id quod. d. §. 13. ex Oettingero docui, ſatis apertè eò 3 tendit, quòd melius fiat in poſitione lapidum, ſi quoque teſtes ſecreti adhibeantur, utut lapis externam quandam haberet ſignaturam: haud verò limes, ſi omiſſa foret ea teſtium appoſitio, amittat ſuam veram qualitatem, modò hæc aliunde queat demonſtrari. Agrimenſorum 4 præfata opinio concepta quidem de caſu eſt, ubi lapis elevatus ſine ullis omninò ſignis, etiam externis, fuiſſet inventus: ſed eam opinionem nec tunc procedere, ac lapidem potiùs in ſuum priſtinum locum reponendum eſſe, evincit *Ruland. de loc. n. 3. & ſeq.* eò quod lapis forſitan aliquando fuerit ſignatus, ejusq; rei teſtes teſtimonium ferre queant, quodq; nunc lapilli vel caſu vel dolo moti aut corrupti ſint. Unde idem Ru- 5 land ibid. alias quoque admittit probationes qualitatis finalis, veluti per juramentum partis, per deſcriptiones finium, aliave ſigna, per teſtes & famam, quòd ſemper pro limitibus fuerint habiti. Et tralatitium eſt, 6 in materia finium, maximè ſi verſemur in antiquis, ſufficere probationem imperfectam & ſaltem præſumptivam, ut ſatis probata qualitas lapidum finalis habeatur, ſi inveniantur immobiles atque terræ, inſtar terminorum, inhærentes, omnesque ita poſiti ut in certam partem directo ſeſe mutuò reſpiciant, ceu quos olim pro terminis ritè fuiſſe poſitos præſumendum ſit, utut partes litigantes de poſitione nihil ſciant, neque eosdem pro limitibus habeant *Maſcard. de probat. vol. 1. concluſ. 400. add. ſupr. §. 9. hic. n. 3. & 4. & quæſt. miſcell. 8. item. 17. paſſim.* Minus ergò dubii 7 res habet, ſi ex inſcriptione aliove externo ſigno appareat lapidem eſſe finalem *Ruland. d. lib. 6. c. 3. n. ult.* Quamvis enim quandoque in lapidibus ſepulchralibus fiant inſcriptiones inanes, nullam firmam probationem inducentes *v. ſupr. Claſſ. 4. Sect. 2. §. 12.* tamen in limitibus talem inſcriptionem ſignificantem haud inaniter factam, ſed ita, ut ſcriptum reperitur, terminatum fuiſſe veriſimile eſt, cùm aliàs vicinus id publicè exiſtens non minimum præjudicium *v. Oetting. de jur. lim. lib. 1. c. 17. n.*

 16.

16. 17. neutiquam toleràsset, adeoque publicè in ipsius præjudicium extans scriptura pro publica & probante contra ipsum sit habenda *Mascard. de probat. vol. 1. conclus. 399. jung. Bald. vol. 5. Consil. 310. Durand. specul. lib. 2. part. 2. de probat. n. 12.*

§. XXVI.

1 IDem judicium ferendum de aliis signis externis *v. §. 17. & seq. hic* itemque etiam de secretis testibus, de quibus dictum §. 13. & seq. hic
2 Atque sic, quocunque saltem modo constet lapidem olim pro termino fuisse ritè positum, hic idem in probandis finibus plenam habebit fidem, ac vim instrumenti *Melon. th. jur. feud. civ. & crim. tit. 43. n. 10. Struv. Synt.*
3 *Civ. Exerc. 14. th. 55.* ut & ideò ab ea, quam habent, probationis vi lapides finales audiant monumenta *l. 11. ff. fin. reg. Treutler. vol. 1. disp. 19. th. 5. lit. a.* quasi ad æternam memoriam perpetuæ distinctionis fundorum testes positi, juxta Virgil.

Limes erat positus, litem ut discerneret agris.

§. XXVII.

1 TAnta quidem lapidis limitanei, de cœtero ritè positi, vis probandi est, ut huic nequicquam decedat, quamvis lapis esset incisus aut
2 imago ejus derasa *v. Struv. Synt. Civ. Ex. 28. th. 11.* aut quamvis gravitate suâ demersus infra terram quasi sepultus fuerit inventus *arg: sententiæ relatæ in fin. Ordinat. judicial. Solmens. vers.* Nach dem Wir &c. die alte Mähle und Steine unter der Erden/zwischen bemelten zweyen Morgen Landes funden/nemlich zween grosser alter Stein/ gleich Termsteinen nach Landes Gewonheit gesetzt/so erkennen wir zu Recht und sprechen
3 &c. *vid. §. seq. hic.* Econtra illa limitum probandi vis infringitur, si fortè posteà varietate successionum & arbitrio possessorum fines permutatos, aut lapides novos positos esse probetur *l. 11. ff. & l. 2. C. fin. regund. Oetting. de jur. limit. lib. 2 c. 1. n. 9 & 11.*

§. XXVIII.

1 SÆpissimè accidit, ut lapides finales sui ipsius gravitate subter terram mergantur, aut per vetustatem conterantur, quò minus appareant: Item ut fluminum irruptione aut tempestatis vi evellantur vel translocentur: nec ut non quandoque per incuriam; non raró etiam per temeritatem & dolosè moveantur, atque sic eorum inspectione & elevatione opus sit, in quâ ipsâ non raró quoque fit ut fragantur aliove modo

corrum-

corrumpantur. Si per sui gravitatem infra terram submersi, vel per vetustatem corrupti, dissoluti, aut absumpti forent, quo sensu iidem, de cœtero nulli præscriptioni obnoxii *Besold. th. pr. voc.* Marck/Marckstein. senectutem, vitam & mortem pati dicuntur *v. Ruland. de Commissar. & Commission. part. 2. lib. 6. c. 4. n. 13. Oettinger. de jur. limit. lib. 2. c. 1. lit. i. & k.* tunc oportet fines renovare & vel novos limites constituere, vel juxta veterem lapidem, non nisi per excavationem terræ amplius apparentem, adhuc alium novum lapidem apponere, qui sit quasi testis lapidis antiqui *arg. sententiæ ex Ordin. Solmens. modò citatæ verb. sub seq.* So erkennen wir zu Recht und sprechen / daß die alte funden Mähl sollen stehen / und vor Mahlstein gehalten werden &c. und erklären weiter / daß bey die alte Mahl und Steine / zween neue Steine sollen auffgerichtet werden / die da scheinbarlich mögen gesehen und erkant werden / die alte Mähl und Stein ewiglich anzuzeigen. Idque adeò extra omnis controversiæ aleam positum, ut etiam Commissario, qui ad inspiciendos terminos datus est, competat facultas, fines saltem quadantenus obscuros, modò tamen eorum vestigia & origines verisimiliter inveniantur, redintegrare, sequendo vetera monumenta, utut ipsius Commissio non ad novos terminos constituendos, sed duntaxat ad veteres inspiciendos videatur se porrigere *Ruland. d. lib. 5. c. 12. n. 3. & 5.* 2 3

## §. XXIX.

1 PRædicta obtinent, quando fines, & quantum vicino per confusionem decessit aut decrescere potuit, apparent: Sin verò fines tantoperè deprehendantur absumptione limitum confusi, ut in pristinum statum dirigi nequeant, ante omnia judex dabit operam, ast non illam pravam & callidam de qua dixi in §. 10. hîc, ut partes amicabiliter de novis finibus conveniant, ut sic judicandi via sit novosque lapides finales constituendi secundùm amicabilem compositionem *Oettinger. de jur. limit. lib. 2. c. 5.* Ubi, nullâ spe de amicabili conventione reliquâ, decisio judici foret committenda, hanc is servabit æquitatem, ut alteri ex alteriùs prædio adjudicetur, alter autem alteri in certam pecuniæ summam condemnetur, atque sic factâ adjudicatione & condemnatione novi fines declarentur, lapidesq; novi collocentur *l. 2. §. 1. l. 3. ff. fin. reg. §. pen. & ult. Inst. de offic. judic. Oetting. d. lib. 2. c. 4. Struv. Synt. Civ. Ex. 14. th. 56.* vel districtum litigiosum interutramque partem dividet, cùm iis casibus, quando diversæ sunt probabiles opiniones, laudetur judex qui dividit per medium materiam divi- 2 3 4

 sibilem

5 sibilem *Boer. decis. 42. n. 39. Montan. de fin. reg. c. 101. n. 3.* Num verò, si antiquus lapis terminalis, ob cujus amissionem novi limites positi, posteà inveniatur, is quasi reviviscere videatur, ut denuò secundùm illum fines censendi, neque novi termini attendendi sint *v. Reformat. Francof. part. 9. tit. 3. §. 7.*

## §. XXX.

1 QUando fluminum tempestatumve vi lapides ejecti, ac fines saltem aliqualiter inde confusi essent, eaque confusione vicino ex alterius agro quid accessisset, dabitur finium regundorum judicium, quo is, qui damnum passus est, consequitur ut portio confusione occupata cum fructibus & interesse, propter fines hactenus latius habitos, restituenda sit, finesque ad antiquam formam redigi ac limites reponi oporteat *l. 4. pr. §. 1, 2. It. l. 7. l. 8. ff. fin. reg.* Struv. *Synt. Civ. Ex. 14. th. 58.* ubi ex d. l. 4. ad-
2 vertendum, quatenus fructuum restitutio facienda sit. Si verò non solùm lapides tempestate fuissent ejecti, sed etiam pars agri absumpta & alterius fundo adjecta, quid judicandum? Fluminum certè vis haud valet naturaliter cuiquam intervertere dominium suæ rei alterique adjicere, adeoque si nihil aliud impedimento foret, unicuique etiam post eam violentam ablationem relinquendum esset quod ante fuit suum. At si non appareat quantum ex cujuspiam agro decesserit vel alteri accreverit, eò quòd non per vim & visibilem impetum, sed paulatim & latenter aqua terram abstulerit & alteri adjecerit, qui fieri potest ut cujuspiam esse declare-
3 tur, quod an suum sit nullo modo apparet. Cùm itaque hoc casu tale incrementum vel cedat domino territorii aut fluminis, vel occupanti, vel vicino cui adjectum est, vel Fisco *v. Grot. de jur. bell. & pac. lib. 2. c. 8. n. 11. Pufendorf. de jur. nat. & Gent. lib. 4. c. 7. §. 11. & seq Struv. Synt. Civ.*
5 *Ex. 41. th. 24. 25. 26. 27 & seq.* ideò secundum illa alluvionum ac insularum jura, prout ea in qualibet provincia obtinent, prædicti casus dirimendi sunt, iisque decisis nova finium terminatio facienda, prout cuilibet ex agro per sententiam obtigerit *Oetting. de jur. limit. lib. 2. c. 2. & 3.*

## §. XXXI.

1 QUæ de casibus per limitum submersionem, vetustatem, fortuitam ejectionem aut translocationem contingentibus modò dicta sunt, applicare suo modo & cum grano salis licet etiam ad alios casus, quibus non ap-
2 parentia lapidum indeq; finium confusio accidit, veluti quòd lapidum significa-

ſignificatio ex nullo ſigno certè poſſit colligi & à partibus reddatur dubia, alterâ eosdem habente pro terminis agrorum privatorum, alterâ pro finibus jurisdictionis, decimarum, paſcuorum &c. item quòd varietate ſucceſſionum effectum ſit, ut lapides pro terminis non amplius habeantur, nec certi quicquam de iis conſtet *Oetting. de jur. limit. lib. 2. c. 1. n. 9. & 11.*

§. XXXII.

POrrò commodè applicantur prædicta jura, ſi quis per incuriam & abſque dolo limites exarâſſet, dejeciſſet aut corrupiſſet, ideoque nullus hæreo, ſi acciderit, dum limites ab agri menſoribus elevandi ſunt, ut lapis frangeretur, quin agrimenſoribus ſit poteſtas in locum fracti lapidis alium novum ſurrogandi, utut eorum Commiſſio eſſet ad lapides ſolum elevandos & inſpiciendos reſtricta, ceu quia comprehenditur etiam poſitio in priſtinum locum, quod de integro lapide reponendo accipiendum eſt, modò priſtina forma, magnitudo, altitudo, latitudo, itemque linea quorſum debeat reſpicere probè conſervetur *v. Ruland. de Commiſſar. & Commiſſion. p. 2. lib. 6. c. 12. n. 8. & 10.* Cœterum quidam eum, qui per incuriam tale quid commiſſerit, ab omni reatu & pœna in totum excuſant *v. Melon. th. jur. feud. Civ. & Crim. tit. 49. n. 12.* alii quandam culpam eidem impingunt, propter quam illi, qui fortè damnum inde paſſus eſt, ad intereſſe teneatur, ac inſuper pro modo culpæ quandam luat pœnam *v. l. 2. in f. ff. de term. mot.* Solmſ. Land-Recht *tit. 30.* vom Stein ſetzen. *verſ. Item* welcher dem andern *verſ. Item* die gemeine Brüche und Frevel. *verſ. Item* da ſichs zutrüge *Damhouder. prax. crim. 127. n. 7. Oetting. de jur. lim. lib. 2. c. 9. lit. g. inf. & lit. h. ibique cit. l. 1. C. de accuſ. & l. 1. ff. d. term. mot.*

§. XXXIII.

PEr temeritatem ac dolosè lapides finales moventur vel ſolummodò damnum dandi animo, vel eâ mente ut quis lapides in uſum ſuum convertat, nec vero ut eâ motione velit agros ſuos dilatare finibusque vicinorum detrahere *v. Oettinger. de jur. limit. lib. 2. c. 1. n. 9.* Plurimùm verò ea res deſcendit ex pravâ cupiditate alienos vicinorum terminos uſurpandi. Quemadmodum enim in ſtatu nunc corrupto ea hominum natura eſt, ut libentiùs faciliusque vitiis quàm virtuti aſſueſcant, ita præprimis virtutum obliviſcuntur, quando vitia ſibi lucroſa eſſe videntur *Prov. c. 1. v. 13. 14. 19.* Inde plurimi avaritiæ ſunt dediti, nunquam ſuis contenti, quique divites ſe nihilominus pauperes eſſe credunt & egenos

*Prov.*

5 *Prov. c. 13. v. 7.* Hac cupiditate & avaritiâ ceu belluâ ferâ, immani, intolerandâ, & quò intendit oppida, agros, fana ac domos vastante, nihilq; nisi aliquando in comparatione meliorum viliora contemnente *Q. Curt. hist. lib. 3. n. 322. & 627.* si qui se vinci patiantur, haud memores illius sinceri moniti apud Evangelistam Mathæum *c. 16. v. 26.* iis certè nil omninò nefas est, ac ferè impossibile non appetere ea, quæ sua non sunt ut etiam
6 sua fiant. Hinc alienis agris inhiando terminos movent aut corrumpunt,
7 aliena suis adjungunt ac miscent *Oetting. d. c. 1. n. 0.* quale factum necesse est pessimum esse vitium & crimen, quod vel ipsam societatem civi-
8 lem convellit penitus. Quippe justitiæ primum munus est, ut ne cui quis noceat, nisi lacessitus injuriâ, deinde ut communibus utatur pro communibus, privatis ut suis, &c. Et porro: Ex quo, quia suum cujusque fit eorum, quæ natura fuerant communia, quod cuique obtigit id quisque teneat, eò si quis sibi plus appetet, violabit jus humanæ societatis *v. Cicer. lib. 1, Off.* causamque rixis, imò bellis & seditionibus præbebit *Knich. de jur.*
9 *territ. c. 4. n. 363.* Sanè tam humanæ quàm divinæ leges in detestandum crimen insurgunt, ipsumque Deum nonnunquam immediatâ ultione id prosequi, confestim patebit.

## §. XXXIV.

1 TErminorum dolosam motionem peccatum esse quod æternam mereatur damnationem jure divino expeditum est *v. Deut. c. 19. v. 14*
2 *c. 27. v. 17. Proverb. c. 22. v. 28. c. 23. v. 10.* idque eo minus habet dubii
3 in hoc nefando crimine, quò plus damnatio æterna sequitur cujusvis alterius divinæ legis transgressionem *Deut. c. 27. vers. ult.* neque aliud validè potest inferri ex Hiob. c. 24. vers. 2. & 12. in fin. Si quidem ipse Hiob agnoscit peccatum esse terminorum motionem & usurpationem, dicens saltem, Deum non semper id criminis punire in hoc mundo, ast æternùm: ut scilicet hoc argumento (quòd Deus non ubique puniat impios in hoc mundo) confutet Elipham errantem in eo, quòd putabat Hiobem non fuisse morbo correptum, nisi impietate suâ pœnam fuisset promeritus, cùm tamen divinæ prudentiæ & justitiæ haud sit insolitum, pœnam impiorum mundanæ felicitatis permissione, at ejusdem subtractione benedictionem piorum dissimulare *v. Psalm. 73. Ierem. c. 12. v. 1. & seq. Actor. c. 28. v. 4. 9. Luc. c. 16. v. 19. & seq.* Insuper non ra-
4 rò ultrix Dei manus conterit motores limitum etiam in hoc terreno campo, veluti iteratam magnæ cladis pœnam perpessus est Perozes Rex

Per-

Perſarum, quando lapidem à Rege Euthalitarum Achſchanvaro victore in confiniis regnorum poſitum, & juramento ne unquam ultrà illum fieret transgreſſio confirmatum, ſpreto juramento ejecit, & currui impoſitum, cùm reſtaurato bello denuò adeſſet, ante ſe vehi juſſit *Micral. Synt. hiſt. lib. 3. Sect. 9. quæſt. 2. n. 464.* quâ divinâ juſtitiâ Perozem non potuit eximere calva excuſatio, quaſi Achſchanvarus ipſum captivum aſtrinxerit ad juramentum, quia hoc juſtè factum ob turbatos ſui territorii fines.

§. XXXV.

HAud minori rigore humanæ leges obviam iverunt limitum violationi. 1
Plato in bene conſtituta Republica contra terminorum motores hanc legem putabat ſanciendam: Nemo fines atque terminos agri moveat, nec civis vicini nec finitimi peregrini, ſi agri extrema poſſideat; ſed putet id eſſe verè, quod dici ſolet: Hic immobilia movet, malitq; unusquisq; ſaxum ingens movere quàm parvū lapidem jure jurando à Diis firmatum, quo amicitiæ & inimicitiæ terminantur. Alterius enim Jupiter Contributis, alterius hoſpitalis eſt teſtis, qui hoſtili prælio ſemper inſurgunt; Qui legi obtemperat indemnis utique ſit; qui eam deſpexerit duplices pœnas luat; primò quidem Deo vindice, deinde lege quæ jubet ut nemo ſponte vicini agri terminos moveat. Eum verò qui moverit, quicunque voluerit, ad agricolas deferat, agricolæ ad judicium ducant, à quo damnatus, utpote terminorum clam vique turbator, reddat patiaturque, prout judices judicaverint *Oettinger de jur. limit. lib. 2. c. 9. lit. d.* 2
Numa Pompilius, ſecundus Romanorum Rex, Jovi terminali lapides 3
agros ſecernentes ſacravit: poſtmodum Romani ejus pietatis monumenta conſervârunt diu, terminos appellantes ipſos Deos, tanquam fidos agrorum finium cuſtodes, ac terminalia celebrantes. Hinc qui terminos ſubſtuliſſet aut ſuo loco moviſſet, & tale quid patrare auſus eſſet, Deo ſacrum eſſe ſanxit Numa, ut cuilibet impunè eum interficere, tanquam graſſatorem aut ſacrilegum, liceret, aut ſaltem eadem pœna eum ex lege Numæ tenebat, quæ graſſatorem, furem, ſacrilegum: isque qui arando terminum mutârat, unà cum bobus erat deteſtabilis *Knich. de jur. territ. c. 4. n. 364. & ſeq. Oettinger. de jur. lim. d. c. 9. lit. c. Stryck. de jur. ſenſ. diſſert. 1. c. 1. n. 15.* Ex lege poſtea agrariâ Ca- 4
ji Julii Cæſaris actio fuit popularis ad pœnam quinquaginta aureorum, in ſingulos lapides motos conſtitutorum, fiſco applicandam *l. 3. pr. ff. de term. mot. Damhoud. prax. rer. crim. c. 127. n. 5. ubi videtur d. l. 3, ad certum*

5 *Casum* restringere. Porrò ex lege agraria D. Coccii Nervæ pœna capitalis statuta fuit in servum, qui insciente domino terminos movisset, nisi dominus mulctam sufferre mallet *d. l. 3. §. 1. ff. de term. mot.* at levior, si ex mandato domini id facinoris commissum *Damhoud. d. loc.*
6 *n. 6.* Post hasce leges insecutæ sunt Constitutiones Hadriani, item Alexandri Severi, quibus judicium criminale de termino moto constitutum fuit ad pœnam arbitrariam, prout quis vel ex merâ petulantiâ & temeritate alteri nocendi, vel animo lucrandi terminum movisse præsumitur & convictus fuerit *l. 1. & 2. it. l. 4. §. 4. ff. de termin. mot. l. 1. C. de accu-*
7 *sat.* Insuper ex statuto Constantini dabatur condictio, quâ vicinus qui propriâ authoritate, antequam quæstio finalis per sententiam erat terminata, partem vicini agri controversiam irrupisset, non solùm eam non consequebatur, actione cadens, sed & de suo agro tantum modum, quantum adimere tentaverat, amittebat *l. 4. C. fin. reg. Oettinger. de jur. limit. lib. 2. c. 9. lit. l.* quæ tamen condictio haud poterat competere contra eum qui non erat vicinus *Struv. S. C. Ex. 14. th. 50. & 53.* Plura pœ-
8 narum genera vid. apud Knich. *de jur. territor. c. 4. n. 371.* ubi etiam subseq. n. 375. refert quandam Centenicam ordinationem, quâ ejus, qui scienter terminos movit, caput aratro desulcari jubetur, his verbis: Wo einer wissentlich Marcksteine außgräbt / den soll man in die Erde graben biß an Halß / und soll dann nehmen vier Pferde die des Ackers nicht gewohnt seyn / und einen Pflug der neu ist / und sollen die Pferde nicht mehr gezogen / und der Pflug nicht mehr geahren / noch der Pflug-Halter nicht mehr den Pflug gehalten haben / und ihme nach dem Halse ähren / biß so lange er ihme den Halß abgeahren hat. At hanc pœnam usu destitui & experimento testatur id Knich. *d. loc.*

§. XXXVI.

1 DEnique jure Romano Germanico in terminorum motores criminale judicium confirmatum est à Carolo V. ut pœna in eos statuenda corporis afflictiva arbitraria, carceris, relegationis, & quandoque, maximè si termini territoriales forent moti, fustigationis, wird peinlich am Leib gestrafft / *v. Ordin. Crim. art. 114. Melon. thes. jur. feud. Civ. & Crim. tit. 49. n. 52. Hahn. ad Wesenb. w. de term. mot* (*ubi & ad tit. de pœn. n. 2. disquirit an differant* Leibs und Lebens Straff) *Struv. Synt. Civ.*
2 *Ex. 48. th. 110. & 85. in f. add. §. 38. hic.* Ututverò omnes hæ criminales accusationes, quæ ex jure Cæsareo, Romano & Germanico, procedunt

cedunt, ſe in vicem tollant & terminorum motor, qui unam ſuſtinuit pœnam, ab alia liberetur *Oettinger. de jur. limit. lib. 2. c. 9. lit. m.* tamen 3
nulla earum præjudicat civili finium regundorum judicio, quod tunc contra motorem poteſt inſtitui ſi vicinus ſit; ſicuti viciſſim illæ per hoc non valent abſumi, quia actionis rei perſecutoriæ & pœnalis datur concurſus, ut etiam alterâ contra termini motorem queat experiri, qui jam unâ earum uſus eſt *§. pen. Inſtit. de offic. judic. Oetting. d. loc.* Et quidem o- 4
lim judex, qui de crimine cognoſcebat, etiam de finibus judicare & quæſtionem civilem dirimere poterat, quamvis aliàs finium terminatio & actio civilis coram arbitris à lege datis, non coram judice ordinario, expediebatur *l. 4. §. 4. fin. reg. junct. ſupr. §. 4. hic.* in qua civili actione 5
nonnunquam contra terminorum motorem locum invenit juramentum in litem *v. Setſer. de juram. lib. 5. cap. 5. n. 50.*

§. XXXVII.

JUre Saxonico, qui ignorans terminum amovet, triginta ſolidis mul- 1
ctatur; qui ſciens, graviorem ſuſtinet pœnam pro modo delicti, Landrecht *lib. 2. art. 28. Weſenbec. n. de term. mot. in f. Theoderic. crim. c. 3. aph. 11. Carpzov. pract crim. p. 2. quæſt. 83. n. 67. & ſeq* Jus provinciale Solmenſe, 2
ignorantem, qui per incuriam lapidem moviſſet, quandoque abſolvit, aliquando in eum ſtatuit leviorem pœnam pecuniariam agrimenſoribus ſolvendam, ſi non forte id, quod agrimenſoribus dependitur, ſaltem habeatur merces pro labore lapides reponendi, propter incuriam ferenda ab eo qui fines confuderat: Si verò quis ſcienter & dolosè limites moviſſet, pœnam iſta provincialis lex vult exaſperandam ac Fiſco applicandam *v. §. 32. n. 2. hic. ibique allegat. loc. Item* Solmſ. Landrecht. *tit. 30. verſ.* welcher ein Stein frevendlicher Weiſe. Inſuper dicto jure terminorum motor obſtringitur ad cautionem de finibus in poſterum non turbandis *v. formul. ſent. in fin. Ordinat. judicial. Solmenſ. verb. final.* dem Kläger N. Gülden vor ſeinen erlittenen Schaden ſoll entrichten/ und hinfürter des Ubertaſt ſich enthalten/ und dem Kläger darumb gebührliche Sicherheit thun/ mit Erſtattung &c in Hennebergico prin- 3
cipali dignitate fulgente Comitatu terminorum motor, pro ratione circumſtantiarum, incurrit pœnam pecuniariam, corporis vel honoris afflictivam *v. Ordinat. provincial. Hennebergic. de anno 1539. lib. 3. tit. 5. cap. 2.*

§. XXXVIII.

1 HAud sine justâ ratione fieri puto, si is, qui terminos territorii illius
2 movit, duriorem incurrit pœnam *v.* §. 36. *n.* 1. *hic.* Etenim hi lapides non saltem ad Principis privatum, sed etiam ad totius Reipublicæ commodum videntur haberi, cujus certè multùm interest Principem suum amplissimos possidere & conservare territorii fines, ut vel ex eo apparet, quando Regnum Cappadociæ Romanis cessit in provinciam, & nunc Tiberius, fructibus ejus levari posse centesimæ vectigal professus, ducentesimam in posterum statuit *Micral. Synt. hist. lib. 1. Sect. 7. quæst. 7. in*
3 *fin. add quæst. Miscell.* 4. Insuper hujusmodi limites, quibus plerumque nomina est insignia dominorum territorii aut similium Regalium jurium insculpta sunt, ferè triplicem recipiunt qualitatem, videlicet lapidum finalium, imaginum principis, portarum quasi & murorum Civitatis seu provinciæ: Lapides finales excidisse & movisse pessimum factum est *l. 2.*
4 *ff. de term. mot. jung.* §. 33. *n* 7. *&* 8. *hic.* Imaginem Principis injuriosè tractâsse ferè Majestatis crimen, cujus intuitu super turbatâ possessione interdictum, nec non actio injuriarum habet locum *Gothfr. ad l. 6. & 7. ff. ad L. Jul. Majest. Klock. tom. 1. consil. 16. n. 7. & 8.* Portas murosque Civitatis violâsse hostile & abominandum *l. ult. ff. de rer. divis.*

§. XXXIX.

1 SAtis de iis, quæ lapidum finalium positionem, efficaciam, motionem, repositionemque, concernunt, reliquum est, ut de sumptibus impen-
2 dendis adjiciam aliqua, quæ scire necessum. Meritò agrimensores pro labore, quem in lapidum finalium positionem, elevationem, aut exaratorum vel ejectorum repositionem impendunt, aliquid mercedis vel honorarii accipiunt *arg. l. 1.* §. *1. ff. si mens. fals. mod. dix. c. 15. caus.*
3 *14. quæst. 5.* Prout vel inter partes convenerit vel à Magistratu fuerit defi-
4 nitum, aut Majestaticâ determinatione cautum, veluti in Hassia. Von einem Marck-oder Scheid-Stein setzen zu lassen / dem Beampten/ wann er dazu erfordert wird/ drey Albus: denen Landmessern und Stein-Setzern von einem blossen Außgang / ob sie auch schon einen gantzen Tag mit solchem Steinsetzen oder Landmessen zubrächten / ein halb Viertel Wein oder neun Albus darfür: Von jedem Stein ins Feld zu setzen/ es seye Noth- oder Scheidstein drey Alb. und soll künfftig vom ersten Außgang nichts weiter weder an Wein noch Geld gegeben werden. Doch sollen die Stein-Setzer schuldig seyn/ jedes mals/ was

an Steinen gesetzet / schrifftlich zu verzeichnen / und unter ihren Unterschrifften den interessenten vor der Außzahlung auszuhändigen. Et 5
hæc quidem ita, si in loco ubi agrimensores habitant, limitum positio contingat: Sin verò alibi ea petatur, aut aliunde majoris laboris circumstantiæ concurrant, merces pro arbitrio Magistratus superioris, bey Fürstlicher Cantzley / augmentum accipit v. Fürstl. Hessen-Darmbstädtische
Accidentalien Ordnung de anno 1662. n. 3. & seq. Gemina statuta sunt 6
in Comitatu Solmensi, Nemlich denen Landscheidern ein halb Viertel Wein / von einem Außgang / von jedem Stein ins Feld zu setzen / Es seye Noth- oder Scheid-Stein / zwölff Pfenning. Item Stein zu rauffen halb so viel als einer Kost zu setzen. Item von einem Stein in Wiessen / Gärten und Weinbergen ein Turnos. Item von einem Stein in Flecken zwischen Baüen / zween Turnos. Der Außheisch-Wein soll / so bald das Stein-Setzen über denselbigen Werth sich erstrecket / gefallen seyn / oder wo es sich nicht so hoch belaufft / darauff gegeben werden / daß zum wenigsten das halb Viertel Wein dem Feld-Geschwornen vergnügt werde v. Solmsisch Landrecht tit. 30. Vom Stein-
Setzen. Zu Hanau vor die Außheischung fünff Albus, von jedem 7
Stein zu setzen zwölff Pfenning und wann die Grube gemacht ist / ob
schon der Stein nicht gesetzt wird / doch sechs Pfenning. Im Ampt 8
Büchenthal (Comitatus Hanovici) Ein Schultheiß eines jeden Fleckens pflegt auff Begehren die Landscheider ins Feld zu bescheiden / davor ihm der jenige / der Landscheid fordert / zwey Batzen geben muß / den Landscheidern gebühret vor die Außheischung ein Viertel Wein und vor drey Pfenning Weck: Von jedem Stein zu setzen / oder auch sonst ein Loch zu machen neun Pfenning, &c.

## § LX.

De consuetudine Hanoviæ paulò clariùs hanc rem ab avo meo, D. 1
Krebs, ad marginem juris provincialis Solmensis annotatam esse deprehendi his verbis: Wann einer der Landscheid in der Stadt Hanau bedörfftig ist / derselbe spricht den jüngsten unter den Landscheidern an / daß er ihme seine Gesellen die Landscheider an Ort und Ende so er bestimmet / außheischen soll / und vor solche Außheischung ist man ihm zu geben schuldig fünff Albus / und wann sie also hinauß kommen zu Landscheiden / so müssen sie ihme so lang / ohne einige fernere Außforderung / doch an einem Stück verhelffen / als Er ihrer bedarff. Wann aber

derselbe fertig wäre und ein anderer träffe die Landscheider im Feld an/und begehrte von ihnen ein Stück oder zwey zu messen (idem erit im Stein-Setzen) welches sie vor Mittag oder Abend verrichten könten / so sollen sie ihm auch verhelffen umb ihre Belohnung/und ist derselbige ob-
a berührte fünff Albus zu geben nicht schuldig. Und wann man im Samen-Feld soll Land scheiden / solches muß vor St. Gertrauden Tag geschehen/ dann nach solcher Zeit die Landscheidung darin sonder Schaden nicht geschehen kan/ sondern muß biß nach der Ernde / altem Brauch nach/anstehen bleiben. Aber im Brachfeld/ Weingarten und Gärten mag man durchs Jahr über Land scheiden. Quid ratione mercedis determinet Reformatio Francofurtensis *v. part. 9. tit. 3. §. 6.*

## §. XLI.

1 SEd quis vicinorum aut litigantium erit obligatus ad sumptuum horum, aliorumve qui in lapidum pretia necessarii sunt, impensam? Sanè statua expensis illius fabricanda & collocanda est, in cujus honorem & gloriam erigitur. *l. 4. in f. C. de stat. & imag.* & quemlibet actum convenit expediri sumptibus ejus qui eum fieri petit, cujusque gratia celebratur & cui prodest arg. *l. 4. §. 1. ff. de edend. l. 11. §. 1. ff. ad exhib. l. 12. pr. & §. 1. ff. deposit. l. 10. §. 9. ff. mandat. l. un. C. sumpt. injunct. muner. ad*
2 *omn. Colleg. pert.* Unde de hujusmodi expensis jure provinciali Solmensi satis appositè tripliciter statuitur (1) quòd ejus, qui lapides finales collocari petit (2) quòd utriusq; partis, (3) quòd illius qui fines alterius injustè possedisse convictus fuerit, sumptibus constitutionem lapidum limitaneorum oporteat perfici *v.* Solmß. Land-Recht *tit. 30.* vom Steinsetzen. *vers.* zum andern so jemand sein Gut. *infr. med. & vers.* So viel den Unkosten be-
3 langt. Nimirum sumptus facit petitor, si limitum positio ejus dunta-
4 xat respiciat commodum: Utraque pars, si vel amicabiliter de finibus dubiis per arbitros discriminandis, atque sic ad suam utriusque utilitatem, partes inter se convenerint, vel si limitum constitutio, ex officio per arbitros facta, ex postfacto utriusque utilitatem concernere videatur *d. textib. vers.* daß sich aber die Nachbaren verglichen und in gemein miteinander länden und steinen wolten/ so soll solches auff gemeinen ihren Kosten geschehen. Item verb. Da sichs aber zutrüge/ daß die Steine in gleiche Forch gefielen/ so soll jede Parthey denselbigen Kosten zum halben Theil entrichten *add. Reform. Francofurt. p. 9. tit. 3. §. 7. & 13.*

Tanto-

Tantoperè verò hoc casu, ubi utriusque partis commodum versatur, ex 5
æquo sumptus ab utraque parte contribuendi sunt, ut nihil intersit, eti-
amsi limitum constitutio vel rectificatio ad instantiam & impetrationem
petitoris fuisset facta, quia nihilominus perstat legis ratio *v. l. 4. §. 1. ff. fin.
reg. Ayrer. process. histor. part. 1. c. 4. obs. 1. n. 5. 6. 10. 44. 45. 46. Oetting. de jur.
limit. lib. 2. c. 7. n. 3. ibique lit. D. it. c. 8. n. 18.* Denique is qui injustè alterius fines 6
possedit, fert sumptus, si vel dolo vel per culpam aut incuriam alienos ter-
minos in sui lucrum movisset; non verò, si nesciens eos usurpâsset, veluti
quos fluminum vis sibi fortuitò attulisset, tunc enim saltem reddit in
quantum locupletior inde reperitur tempore litis contestatæ, sumptus-
que conferuntur à petitore. Quamvis enim ejus qui ex dolo suo vel 7
culpa condemnatur, nulla sit utilitas, cum eam omnem restituere tenea-
tur actori *l. 4. §. 1. ff. fin. reg.* tamen æquum est, ne ipsi sua caliditas prosit
*l. 11. §. 1. in f. ff. ad exhib.* ex quâ, vel aliâ suâ culpâ, quod damnum incurrit
non videtur sentire, sed jure sustinere *l. 203. ff. de R. J.* Atque in hoc passu 8
concordat etiam consuetudo Hanoviæ, dann alda welche Partey der
Landscheid verlustig/ die muß den Kosten ablegen/ Es wolt dann der Ge-
gentheil etwas gutwillig daran bezahlen/ und wo der verlustig Theil den
Kosten nicht erlegen wolte/ so haben ihn die Landscheider selbst darvor
zu pfänden/ wird Er aber sich der Pfand weigern/ so ist Er in der Herr-
schafft und Gerichts Buß verfallen. *jung. Reform. Francof. p. 9. tit. 3. §. 9.
11. 14. 15.*

## §. XLII.

SEcundùm præfata principia omnis ferè, etiam in variantibus circum- 1
stantiis, obvenientes casus posse dirimi, demonstratum dabo per
extractum relationis & deductionis in causa civitatis Bidecapensis con-
tra pagos villasque Eyffa/ Derbach/ Engelbach/ Eckelshausen/ Woltz-
hausen/ Hoff-Roßbach/ quæ in passibus concernentibus ita habet: Hier- 2
auff habē wir die auff solchen andern Tag wiederum vorbescheidene Ge-
gentheile vorkommen lassen/ auch ihnen die specificirte Unkosten von Po-
sten zu Posten vorgelesen/ und ihre Erklärung/ ob sie jeder Post richtig oder
unrichtig/ billig oder unbillig bedüncke / oder was sensten darwider zu
errinnern/ darüber vernommen/ anbey nicht unterlassen / denselben zu
gütlicher Vergleichung satsame remonstration und Vorschläge zu thun/
wozu sich aber kein Theil der bemelten Gegentheilen bequemen wollen/
ausser der Gemeind Eckelshausen/ so der Statt Bidenkopf funffzehen fl. 3
zu ihrem Antheil aller und jeder Kosten zu refundiren anerbotten / wel-
che

che dan jetzt gemelte Statt Biedenkopf / weil der Streit mit Eckelshausen gering gewessen und nicht viel Zeit und Kosten darauff gewendet werden dörffen / auch wegen alzeit gespürter Nachbarschafft acceptirt, und es also mit diesser Gemeindt völlige Entschafft und Richtigkeit hat.

4 Jngleichem ist zwar von der Breidensteinischen Wittib im Hoff Roßbach anfänglich eingewendet worden / daß Sie oder die ihrige in dieser Sach nichts bestritten / sondern bloß angezeigt / daß der Hoff Roßbach ein Fürstl. Lehen seye / und alles den Fürstlichen Commissariis heimgegeben / deren darauff erfolgte / von Ewr. Hoch Fürstl. Durchl. confirmirte decision, auch nur allein ad utilitatem der Statt Biedenkopff und wieder den Hoff Roßbach / ausgefallen wäre / hernach doch hat sie sich erklärt / dafern Ewr. Hochfürstl. Durchl. Dero Lehnherlichen Interesse halber es nachgeben / und ihr einiger Beytrag in den Unkosten Rechts- und Billichkeit wegen obliegen könte / sich alsdann ratione quantitatis lieber in Güte mit der Stadt zu vergleichen / als einigen determinirenden Bescheids zu gewarten. Dieweil dann die von Ewr. Hochfürstl. Durchl. und Dero Fürstl. Hauses interesse hergenommene ratio unerheblich ist / und wann der Vasallus ratione sui utilis dominii einige expensas litis verwendet / solches dem dominio directo nichts præjudiciret / auch im übrigen auß den Acten, besonderlich der vormaligen Commissarien relation vom 13. Julii 1681. num. 10. erhellet / daß zwar kein Theil einige beständige Possession behaupten können / aber beklagte Breidensteine vom Roßbach mit Anziehung einiger einseitig gemachter Mahlbaümen diese Sach vielfältig bestritten haben / und endlich durch das der Stadt referirte, von derselben abgelegte Juramentum litis decisorium befunden worden / daß ihrer derer Breidensteinen Mahlbäume unrichtig / deren Abschaffung auch von ihrem Vatter Seel. selbst befohlen sey / wormit hin sie bißhero das jenige injustè possidirt gehabt / was nun der Stadt Biedenkopf gehörig zu seyn erscheinet / weßhalben sie jetztbesagter Stadt propter utilitatem perceptam und sonst ad interesse Rechts wegen gehalten *arg. l. 4 § 1. fin. reg.*

So halten wir bey diesem Ort unmaßgeblich unterthänigst darvor / daß ihnen nach gegeben werden könne / der Unkosten halber sich mit der Stadt Biedenkopf so gut sie können / in Güte dem Erbieten nach zu vergleichen : Jm verbleibenden Fall aber möchten die jenige Unkosten / so diesen Ort angehen / zu extrahiren, nach geschehener Liquidation,

zu

zu moderiren, und beſagte Breidenſteine zu deren Erſtattung pro dimidia an zuweiſen ſeyn.

Die Gemeindt Eyſſa hat ſich zu einiger Erſtattung der Unkoſten deßwegen nicht verſtehen wollen / weil deme vom Oberforſtmeiſter Rau und Amptmann Mylio, beeden Seel. auffgerichtete Receſs ſie jederzeit ohne Widerſpruch nachgangen / noch denſelben in einigerley Weiſe in Diſputat gezogen / oder deme contravenirt, alſo die Biedenköpfer zu einiger Klage nicht veranlaſſet hätten / über das durch jetzigen Receſs zu nichts condemnirt ſeyen / ſondern dardurch eintzig und allein der alte Receſs confirmirt worden: Dargegen aber die Biedenköpfer vorgewendet / daß ſie Eyſſer den in ſolchem alten Receſs beſchriebenen Gang diſputirt, und hierdurch ſie zur Klage veranlaſſet hätten. Dieweil nun unter den vorhandenen Acten ſich keine befinden / ſo dieſer Dorffſchafft halber verhandelt worden / als allein der dißmalige letztere Receſs, auß demſelben aber ſo viel zu erſehen iſt / daß die Gemeindt Eyſſa den alten Receſs nicht beſtritten / ſondern beym Augenſchein alle Mahle noch richtig befunden worden / und vielmehr die Stadt Biedenkopf durch Vorſchub einiger vermeynter Zeugen Sage / und ihre offerirte Ayds-Beſtärckung etwa ein mehrers und weiters / als der alte Receſs vermag zu prætendiren uñ einzuklagen angemaſſet / deſſen aber ungeachtet es bey ſolchem alten Receſs gelaſſen / und nur bloß zu deſto beſſerer und mehr beſtändiger Nachricht an ſtatt der andern Mahlzeichen rechte Marckſteine geſetzt worden / alſo denen Eyſſern weder Culpa, noch Genoß eines andern Guts / zu imputiren, auch ihnen dißmal durch den jetzigen Receſs keine weitere utilitas zu kommen ſeye / als nur / daß an ſtatt der alten gemeinen Mahlzeichen rechte Steine geſetzet / und alſo die Mähle do beſtändiger / ad utriusq; partis utilitatem, gemacht worden / ſo halten wir vor billich / daß ſie Eyſſer zwar die Helfft der jenigen Koſten / ſo zu denen Steinen und deren Setzung auffgangen / beyzutragen haben; Von den übrigen Unkoſten aber zu abſolviren, und die Biedenköpfer ſolche allein zu tragen ſchuldig ſeyen. 5

Die Gemeindt Woltzhauſen verweigert deßhalben einigen Beytrag / weil die Biedenköpfer durch ſie convincirt worden / alſo ihnen vielmehr / wann ſie allen Unkoſten verwendet hätten / zu deren Erſtattung gehalten ſeyen / dann daß ſie die ihrer ſeits auffgelegte auch wieder fordern könten: Hingegen wenden die Biedenköpfer vor / daß ſie Woltzhäuſer / nach 6

nach Außweiß der Beylag n. 11. in dieser Sach Kläger seyen / und die Commission impetrirt hätten / also folglich / wann die Commissarii nicht lieber der Bequemlichkeit halber in Biedenkopf hätten logiren wollen / sondern zu Woltzhausen / Sie Woltzhauser die Tractation hätten verschaffen müssen. Nachdem dann auß dem dißfals allein vorhandenen neuen Recess zu sehen / daß die Woltzhäuser in ihrem Suchen und Klag befugt gewesen / die Biedenköpfer aber wider den alten Vertrag de anno 1525. sich desjenigen angemasset / was den Woltzhäusern gehörig gewesen / der gestalt die Biedenköpfer / wann die Woltzhäuser schon die Außlag der Kosten gethan hätten / zu deren Ersetzung hätten condemnirt werden können. So halten wir darvor / daß ermelde Biedenköpfer an sie Woltzhäuser solche verlegte Kosten nicht fordern können. Dieweil jedoch abermal durch die gesetzte Steine die alte Mähle erneuert / und mehr beständig / als vorhin / gemacht worden / also in so weit und in hoc puncto eine neue utilitas denen Woltzhäusern mit zugewachsen / so seynd wir auch hier der Meynung / daß / so viel die Kosten der neuen Steinsetzung betrifft / beede Theile selbige zusammen zu tragen / und demnach die Woltzhäuser denen Biedenköpfern die Helfft derselbigen Steinsetzungs Kosten / und über solche weiter nichts / zu refundiren schuldig seyen.

7 Endlich die Gemeinden Derbach und Engelbach anlangend / gleich wie dieselbe &c. betreffend aber dißmal den Punct der Unkosten / so erhellet auß dem Recess daß die Gemeind Engelbach vorhero das jenige unrechtmäßig besessen / was den Biedenköpfern zugehörig gewesen / demnach es unsers Ermessens also mit ihnen zu halten seyn wird / wie oben
8 bey den Roßbächern eine eventual decision vorgeschlagen worden. Die Derbächer dann / ob sie schon gleichfals in toto eo, quod erat litigiosum, convincirt und anfangs condemnirt worden / nachdem jedoch der Güte halber die Theilung des streitigen Orts / die Entzelhard genannt / vorgeschlagen und verordnet worden / also ihnen eine neue halbe Nutzbarkeit des streitigen Orts accrescirt, daran sie sonst von Rechtswegen nichts zu prætendiren gehabt / so könen unsers Erachtens dieselbe sich auch derhalben Unkosten umb so weniger verweigern / sondern seynd / ihres Einwendens / daß die Biedenköpfer die Commission gesucht und impetrirt hätten ungeachtet

*arg. d. l. 4. §. 1. ff. fin. regund. ubi add. Brunnem. n. 4.*

ill

zu refusion der Helfft anzuweisen / &c. Atque has causæ decisiones 9
ratas habuit Serenissima Hassiæ Regina ac tutrix in sequenti rescripto de dato 18. Septembr. 1684.

Liebe Getreue. Wir haben eure unterthänigste Relation vom 16. Aug. nechst hin / sambt beygefügten Actis, empfangen / und darauß vernommen / als bey Uns ohnlängsten Burgemeister / Rath und Gemeinere zu Biedenkopf / contra die Gemeinden Eyffa / Engelbach / Derbach / Eckelshaussen Woltzhaussen / und den Hof Roßbach / wegen Untersuchung und proportionirter Vertheilung derer bey ihren vorgewesenen Gräntz-Streittigkeiten auffgegangenen Unkosten umb eine Commission nachgesuchet / und wir euch beede solche auffgetragen / wie ihr das Werck befunden / und wohin euer Gutachten / ziehlet. Nachdem wir dann euere in obberührter Relation gethane Vorschläge der Billichkeit nicht ungemäß erachten / als thun wir dieselb hiermit gnädigst ratificiren, &c.

§. XLIII.

EAsdem juris regulas servandas esse in sumptibus & expensis, si quæ- 1
stio foret de terminis territoriorum similiumve Regalium jurium,
nulla me manet difficultas: Cùm verò lapidum, quibus nomina & insignia 2
insculpta, pretiositas, nec non alia sumptuositas rationem expensarum multùm adaugeat, dum plerumque Principum præcipui Consiliarii cum magno Præfectorum & Saltuariorum comitatu finium rectificationes
perficiunt, diversæ incidunt quæstiones, veluti (1.) an Princeps hujusmo- 3
di sumptus ex proprio ærario sufferre obligetur; an verò specialem subditis hoc nomine collectam indicendi jus habeat? (2.) Si subditi quid 4
conferre teneantur, num omnes totius Ducatus incolæ ad eam collationem obstricti, an verò saltem ea provinciæ pars, quæ prope confinium
sita est? (3.) Si hæc, an integer, qui adjacet, districtus, an verò solummo- 5
dò pagi villæque ejus districtus, desselben Ampts / qui quæve confiniis
proximè adjacent? (4.) Num etiam civitatum incolæ, nec solùm rustici, 6
ad eam collationem obligati sint? Puto distinguendos esse (1.) sumptus 7
illos, qui in lapidum finalium coëmptionem, Officialiumque sustentatione necessarii sunt, ab iis qui in lapidum appositionem & collocationem impenduntur (2.) Subditos à servitiis liberos ab iis qui operas debent. (3.) Limites illos quibus aliquod jus, cujus commodum sit solius Principis, terminatur, ab iis, qui sunt talium jurium indices, quorum utilitas quadantenus vel directò & principaliter vel per consequentiam redundat

8 etiam ad subditos. Si utilitas terminati juris foret penes solum Princi-
pem, nec ullo modo redundaret ad subditos, hique à præstatione opera-
rum essent liberi, æquum est ut Princeps omnem sumptum dependat; at
tamen subditi ferendam habebunt impensam, quæ in lapidum apporta-
tionem & collocationem requiritur, si vel determinatè harum vel inde-
terminatarum operarum sint debitores, modo servetur arbitrium boni
9 viri. Sin verò commodum ejus juris, quod limitibus distinctum est, spe-
ctaret simul ad subditos vel principaliter vel per consequentiam, ipsique
à servitiis forent liberi, partem ferent sumptuum pro modo istius com-
10 modi quod ad ipsos redundat. Unde nullam patiuntur injuriam, si iis
casibus quibus non solius territorii jura, (adhuc tamen sibi per conse-
quentiam proficua §. 38. *n.* 2. *hîc*) nec privata Principum commoda,
veluti venationum, piscationum &c sed etiam suæ subditorum commo-
ditates pascuorum, lignationum &c. principaliter terminarentur, ad di-
11 midiam sumptuum partem essent condemnati: qui insuper haud imme-
ritò soli ad eos sumptus obligantur, quos pro lapidum apportatione &
collocatione necessitas postulat, si debeant operas, ut nihilominus in reli-
12 quis sumptibus adhuc præstent ratam pro modo sui commodi. Prout
ergò utilitas est vel omnium vel quorundam subditorum, ita de obliga-
tione vel omnium, vel saltem paucorum sentiendum erit, & quidem ra-
tione eorum sumptuum qui in operis indeterminatis consistunt, prout
boni viri arbitrio vel pauci illi, qui eas debent, suffecerint, vel omnium
13 operâ opus est *arg. l. 3. & 4. C. de stat. & imag.* Cœterùm notari meretur
cautela, si Princeps quasdam ditiones possideret saltem jure revocabili,
veluti pignoris, aut alio modo redimibiles, & quæ casu eveniente ad ali-
um possent transire, ut collationi sumptuum, qui propter fines harum di-
tionum impensi sunt, non immisceat proprios subditos ob futurum præ-
14 judicium; propter quod verò pari æquitatis ratione proprietarius earum
ditionum vigilandum habet, ne possessor easdem collationi sumptuum
implicet, quos propter fines proprii territorii à subditis exigit.

## §. XLIV.

1 PEr occassionem lapidum finalium saltem obiter tangendi etiam lapides
pignoratii seu hypothecarii, qui apud Atticos in modum terminali-
um

rum lapidum defigi conſtituique ſolebant in prædiis obligatis. Statim 2
enim atque fundus creditori erat datus hypothecæ, columellis inſcriptis, quæ nomen ſuum, ſummamque & cauſam debiti præferrent, teſtabatur omnibus hoc prædium ſibi eſſe obligatum, ut ideò tales in prædiis oppignoratis erecti ὅροι haberentur indices ipſius obligationis *v. Calvin. lexic. juridic. voc. Hypothec.* Quò pertinet quod Theophraſtus in characteris- 3
mo ſordidi & nimis parci hominis his profert verbis: Ille præ tenacitate „ſemper diffidens quotidie ſpectabat ὅρους prædiorum titulo hypo„thecæ ſibi obſtrictorum, num quis eos refixerit aut evulſerit. Utut 4
verò aliqui illos Atticorum ὅρους accipiant pro terminis, eosque etiam confundant cum titulis, ſeu inſcriptionibus & inſignibus prædiorum, de quibus lib 2. tit. 15. & 16. Cod. ac alibi fit mentio, tamen alii iſtius modi lapides non habent indifferenter, quòd nullum ejus Attici apud Romanos recepti moris extet veſtigium *v. Salmaſ. tr. de mod. uſurar. cap. 15. pr.* quòdque tituli in prædiis Romanis, ut opinatur Hotomannus, fuiſſent potiùs ligneæ tabulæ, in quibus dominorum nomina vel inſignia erant inſcripta aut inſculpta, ut inde, ad quem prædia ſpectarent, & cui foro prædii dominus ſubeſſet, cognoſceretur *v. Calvin. lexic. jurid. voc. Titulus, verſ. Tituli in prædiis dicebantur. Add. argument. ex ſerie & connexione dictorum titulorum Codicis.* Nec eſt ut etiam in libris juris Romani videatur ali- 5
quod Græci moris deprehendi veſtigium, dum res ſubſignatæ appellantur quæ obligatæ ſunt *l. 5. §. 10. ff. de jur. immunitat. l. ult. §. 3. C. de adminiſtrat. tut.* Præterquam enim quòd in d. l. 5. §. 10. de jur. immun. intelligi queant notæ proprietatis, non oppignorationis; etiam ipſius vocis ſignificatione nil ultrà denotatur quàm ſubſcriptio *v. Calvin. lexic. & Briſſon. de verbor. ſignif. voc. Subſignare.* ut v. g. in l. ult. §. 3. de admin. tut. ſubſignata pro cautione, quæ litis causâ interponenda eſt, pupillaria prædia habeantur illa, quæ pro litis cautela tutor absque decreto Magiſtratus ſuâ ſubſcriptione validè obligavit.

# SECTIO V.

## DE
## Scopeliſmo.

### §. I.

1 NUnc de lapidum privato abuſu! Hactenus lapides collocati in agris ſunt absque crimine ad diſcernendos eorum fines, nunc lapides in agro ponere more provinciarum crimen eſt; veluti in Arabia σκοπελισμὸν, i. e. lapidum poſitionem, crimen appellant, eò quòd lapidum poſitio, ſeu σκοπελισμὸς, ibi peſſimo fieret
2 „animo, ceu cujus criminis admiſſum erat tale: Plerique inimicorum ſo„lebant (in Arabia) prædium inimici σκοπελίζειν, i.e. lapides ponere in præ„dium inimici, indicio futuros, quòd ſi quis eum agrum coleret, malo „letho periturus eſſet inſidiis eorum qui ſcopulos poſuiſſent, quæ res tantùm timorem habebat, ut nemo ad eum agrum accedere auderet, cru„delitatem timens eorum qui ſcopeliſmon fecerant. Et hanc rem præ„ſides exequi ſolebant graviter usque ad pœnam capitis (h. e. circum„ſtantiis exigentibus etiam capitali ſupplicio irrogato) quia & ipſa res „mortem comminabatur *l. 9. ff. de extraord. cum Struv. Synt. Civ. Exerc. 48. th. 82. & 85.*

### §. II.

1 EXipſiſſimis legis verbis firmiſſimè evincitur, hoc crimen eſſe ſpeciem ſingularis diſſidationis & minarum atrocium *jung. A.B. c. 17. Ord. crim. artic. 128. 129. Receſſ. Imper. de anno 1515* §. Als ſich dann auch zu vielmalen *verb.* etwan ſonderliche Perſonen Abſchlag oder Abſag zu ſchicken / den an die Thor anſchlagen. *Struv. d. th 82. & Synt. feud. c. 1. aph. 3. n. 7. c. 2. aph. 1. n. 5. c. 7. aph. 10. n. 2. Schnobel. diſp. feud. 4. th. 4. verb. propria vaſ-*
2 *ſalli in f.* quod ad diſſidationes tunc referendum, quando fieret in agro publico toti alicui univerſitati; aut quidem in agro privato & particulari perſonæ, at tamen ita ut per conſequentiam toti univer-
3 ſitati periculum poſſet imminere: Ad minas verò pertinet, ubi reſpiceret ſingularem quandam privatam perſonam, ut nullum toti populo ſeu communioni, neque per Conſequentiam, metuendum
4 ſit periculum *arg. verb. legis, graviter usque ad pœnam capitis.* ceu quia inter diſſidationes ac minas hoc intereſt quòd hæ ſolis verbis, certæque ſingulari perſonæ; illæ verò non niſi toti populo ſeu uni-

universitati, aut saltem rarò singulari personæ, ubique tamen aliquo reali & præsenti facto, veluti appensione literarum aliorumve signorum diffidatoriorum ac hostilium, fieri consueverint, atque in his quidem solis, non autem in nudis minis, diffidationis pœna, nimirum gladii, obtineat *Carpzov. pract crim. part 1. quæst. 37. Sprenger. decis. pag. 229. & seq. item. pag. 360. & seq. Martin. jurisprud. crimin. c. 2. Sect. 3. n. 18. 20 37. & passim.*

§. III

INcidit hîc quæstio, num ager ob ejusmodi signa minantia sit relinquendus incultus; an verò potius illi lapides viro justo & probo non 1
sint formidandi, quòd ipsa hominis pietas potens sit excantare ominosos eos lapides, vanasque & omninò nullas reddere ponentium insidias? vid posterius affirmantes refutantem Struvium *d. Exerc. 48 th. 84.* ad cu- 2
jus opinionem firmandam non parum proficit, ducto à contrario sensu argumento, hæc illatio: Si lex humana sub periculo vitæ obligat tunc demum, quando publica necessitas vel utilitas ita poscit *Danhavv. disp. de lege §. 182. in f.* sequitur è contrario, tanquam fortissimo in jure argumento *Klock. tom. 1. Cons. 29. n 641.* eam neutiquam cum periculo vitæ obligare, ubi nulla urgeret publica necessitas vel utilitas Jung. etiam 3
argum. apud Johann. *c. 8. v ult. verb Iesus occultavit se, exivit de templo.* Item *II. Reg. c. 8. v. 1. & seq. c. 36. caus. 7. quæst. 1.*

§ IV.

QUidam Dd. d. l. 9. de extraord. crim. aliter explicant, scopelismum 1
definientes tale crimen, quo sub lapidibus aliâve materia malæ absconduntur artes, ut accedentes malo letho pereant, quo sensu huc referunt quoque illos, quos Germani Looßleger vocant, de quibus Speidelius: Looßleger werden die jenige genennet/ die auff gewisse Personen/ und zu gewissen Schäden an Beinen/ Armen/ Augen/ Därmen &c. etwas unter die Schwellen graben / oder in Weg oder Steg legen. Juvari au- 2
tem videntur, qui eam scopelismi explicationem tenent, sequentibus argumentis (1) quòd Arabes magiæ admodùm fuerint dediti (2) etiam vindictæ cupidissimi (3) quod circa tempora Caroli Magni in Hispania ab Arabe Pseudo-Propheta Mahomete, insigni Mago, statua fabricata & posita, in qua Dœmoniacam legionem arte suâ magicâ sigillaverit, quam propterea Christiani absque periculo accedere haud potuerint, cùm & aves, fortè super eam considentes, illicò mortuæ ceciderint *Struv. d. Exerc. 48. th. 83.* Ast hæ rationes clara legis verba minimè intervertunt, & ne 3
quidem

nequidem efficiunt ut duplex videatur crimen, illique denunciationi per lapidum positionem factæ adhuc aliud subesse censeatur crimen maleficum seu incantatio magica *Theodoric. crim. c. 3. aph. 12. lit. g. n.*
4 17. 18. 19. Quamvis enim etiam hoc quandoque acciderit, vel contingere possit, tamen lex loquitur de diffidatione & minis inferendæ mortis saltem violentæ, non clandestinæ *arg. verb. crudelitatem timent*
5 *eorum.* Imò ex eo quòd Arabes vindictæ fuerint cupidi, tam prior & vera, quàm posterior explicatio rectè infertur, cui accedit, quòd Arabes etiam rapinis & latrociniis valdè fuerint assueti *Struv. d. th. 83. add. Nov. 102. præfat. verb. alii furta & rapinas ibid. c. 2. verb. convertunt in furorem & cædes Micral. Synt. hist. lib. 3. Sect. XI quæst. 5. vers. & ab hoc tempore Arabes.*

# SECTIO VI.

## *DE* lapidibus in agros conjectis, itemve de grandinis lapidatione.

### §. I.

1 LApides agrorum fertilitati multum nocere argumento sunt metaphoricæ locutiones, *Feram ferrum pro lapidibus &c. tollite lapides &c.* Conf. Jesa. *c. 60. v. 17. c. 62. v. 10.* ubi de Ecclesia novi testamenti & spirituali agricultura sermo est, cui lapides spirituales impedi-
2 mento sunt *Iesa. c. 61. v. 5. d. c. 62. vers. 8. & seq.* Unde accidit ut ab inimicis in agros vicinorum, damni inferendi causâ, conjiciantur lapides, quandoq; quidem sub obtentu alicujus competentis, juris quò minus id facinoris sibi in pœnam damnique resarcitionem queat imputari *l. 11. §.*
3 *ult. ff. de aq. pluv.* si itaque aliquod opus factum in flumine ut ex restagnatione aqua in fundos vicinos conjiceret, lapides aut glaream, si quidē ad invidiam & dolosè non solum opus tollendum, sed & damnum resarciendum est, pœnamque nequitiæ ferendam habet damnificator: qui verò saltem patientiam tollendi opus fundorum dominis præstare obligatus est, quando pro suâ necessitate vel commoditate opus struxisset *d. l. 11. §. ult. de aq. pluv. junct. l. 2. §. 1. 5. 6. eod.*

§. II.

ALiquando tamen, in pœnam impiorum ex justa providentia divina 1
bello illato, hostes jussu Dei obsessorum agros impunè & justè lapidibus operiunt, atque sic dona divinæ gratiæ subtrahunt *II. Reg. c. 3. v. 19. 25. & seq. add. supr. part. 1. Class. 4. Sect. 18. §. 39. & 40.* quam pœnam 2
justus Deus ex æquissima commotione & ira non rarò infert immediatè, grandinis lapides in terram immittendo, quibus non minus homines quàm segetes arboresve conquassentur *v. Exod. c. 9. v. 18. & seq. Deut. c. 32. v. 39. Ios. c. 10. v. 11. psalm. 105. v. 33. Iesa. c. 29. v. 6. c. 30. vers. 30.*
Ut proinde non placeat quando Imperatores constituerunt legem 3
sequentis tenoris: Eorum est scientia punienda & severissimis meritò „legibus vindicanda, qui magicis accincti artibus aut contra salutem „hominum moliti aut pudicos animos ad libidinem deflexisse detegen-„tur. Nullis verò criminationibus implicanda sunt remedia, humanis „quæsita corporibus, aut in agrestibus locis innocenter adhibita suffragia, „ne maturis vindemiis metuerentur imbres, aut ventis grandinisq; lapi-„datione quaterentur: quibus non cujusquam salus aut æstimatio læde-„retur, sed quorum proficerent actus ne divina munera & labores hominū sternerentur *v. l. 4. C.* de malefic. & mathemat. adversantur quippe huic 4
Constitutioni tam divinæ quàm humanæ leges *v. Levit. c. 20. v. 6. & ult. c. 19. v. 26. 28. 31. Deut. c. 18. v. 10. & seq. c. 28. v. 22. 23. 48. 52. c. 29. v. 23. I. Reg. c. 19. v. 11. II. Reg. c. 1. v. 6 II. Paral. c. 33. v. 6. 11. I. Sam. c. 28. v. 7. 8. 9. c. 31. v. 8. 9. Psalm. 93. v. 3. 4. Prov. c. 20. v. 24. Sap. c. 16. v. 16. Matth. c. 8. v. 26. 27. Act. c. 19. v. 11. 12. 13. 15. 16. 19. Item. c. 9. 10. & 12. caus. 14. quæst. 5. l. 1. §. 3. ff. de extraord. crim.*

§. III.

PRo eliminatione hujus imperatoriæ Constitutionis accedit 1
porrò argumentum, quòd ipsi magiæ professores non nisi naturalem magiam, quæ sit universæ naturæ contemplatio agnoscant; damnent verò illam infamem alteram, immundorum spirituum commerciis inauspicatam, carminibus & nefariæ curiositatis arte concinnatam ac efformatam *v. Port. mag. natural. lib. 1. c. 2. pr.* Oporte- 2
bat ergò, si peccatum evitandum erat, grandinis lapidationem impediri vel à frugibus averti tali re, quæ naturâ suâ grandinis lapidibus esset contraria, ut per illam naturalem antipathiam grandinis lapidatio impediretur vel averteretur *Port. d. lib. 1. c. 7.* qualem rem, cujus naturali vi id 3

effici queat, cùm nullus Magus adhuc ostenderit, meritò ejusmodi remedia ad illam damnatam γοητείαν, referenda sunt, donec Magi tantam eorum naturalem efficaciam demonstraverint.
4 Grandinis ortus naturalis est: quippe quando vehementior calor solaris vapores, qui non penitus puri propter admixtas alias crassas materias ex se solis & propriâ virtute non possunt in altum elevari, vi suâ attrahit, tunc ii vapores in aërem sublimiorem elevati à calore, ulteriùs in ipsis agente, separantur in partes leves & sublimes à crassis, exindeque pars sublimis à crassa separata magis sorsum ascendit ibique illuminatur; pars verò crassa, quia gravior remanet & naturâ suâ frigida est, circumdata ab aëre calido, hanc caliditatem, ceu sibi inimicam, fugiens in globos se restringit, & ob separationem partium subtilium ac levium gravior effecta rursus in terram cadit, ut ideò etiam contingat gradines fieri in tempore vehementissimi caloris.
5 Si itaq; grandinis lapidatio per artem magicam licitè avertenda sit, res talis erit adhibenda, quæ naturâ suâ sit efficax aut impedire vapores, quò nulli sint, aut solis calorem, quò minùs is vapores attrahat in aërem, ibique rursus separet, aliàs positis his omnibus ad agendum
6 requisitis, non potest naturaliter non fieri grando. Sed ea talis res nulla hactenus apparet, ergo neque possibile credendum, ut grando magiæ
7 naturalis arte impediatur. Divinitatis ea potentia est, nec ullius hominis ex suâ humanâ potentiâ *Amos.c.4. Sap.c.16.v.16. Matth.c.8.v.26.*
8 *& 27.* diaboli verò saltem, quousque eidem ex singulari divinâ providentiâ talis facultas relinquitur, qui sic ex Dei permissu agens, imò etiam non rarò dum ex causis naturalibus tempestates concitantur, hominibus ipsum sectantibus solet imprimere, ac si ipsi ex suâ potentiâ & permissione tale quid peragerent, qualis magica & diabolica ars non potest non esse illicita *Dunt.cas.conscient.c.*10. *Sect.1.quæst.*36. *Harpprecht. Consil. Tübingens. vol.* 1. *consil.* 7. *n.*96. *& seq. præcipuè num* 105. *& seq.*

## §. IV.

1 QUamvis autem aliqui, qui imperatorē excusare laborant, hanc constitutionem non de incantamentis, sed de lustrationibus agrorum quæ cum publicè decantatis litaniis & solennibus processionibus fiebant *Nov.* *123.c.*32. interpretentur *v. Brunneman. ad l.* 4. *C. de malefic. & Mathemat.*
2 *n.*4. tamen eam excusationem vel adulatoriam, vel ex reverentia erga Imperatorē magis detortam quam veram esse, facilè deprehendet qui ipsa

legis

legis verba mentemque accuratiùs intuetur: Nec enim ibi de precibus 3
& ſupplicationibus communibus ad Deum, quales litaniæ ſunt *Dartis Comment. in Decret. part. 3. de conſecr. diſt. 3. verſ. Litanearum uſus* ſimilibusque mediis, quæ, ſi abſit ſuperſtitio, vicem precum obtinent *Petr. Gregor. de Republ. lib. 13. c. 31. §. 6. & 10. junct. hiſtor. eccleſ. Magdeburg. cent. 6. c. 3. pag. 78. n. 50.* agitur, ceu de quibus quin licitè adhibeantur, imò adhiberi præcipiantur, Præfecto urbi nulla dubitatio aut quæſtio potuit ſuboriri: Mens ejus potius confundebatur per eorum ſcientiam, qui magicis artibus remedia quærerent, quatenus ea ejusve practica liceret vel non? Ad quam interrogationem reſcribit Imperator diſtinguendo, quâ intentione & in quem finem, bonum vel malum, tale quid fieret: Certè haud memor, aliàs Chriſtianiſſimus, divinorum præceptorum, illiusque Apoſtolici effati, *Non ſunt facienda mala ut inde eveniant bona.* Cujus 4
intuitu illicitas quoque eſſe magicas artes, quæ inſanitatem ægrotantium adhibentur, pluribus commonſtrat Dartis *comment. in Decret. part. 1. diſt. 15. & 16.*

§. V.

1 EX deductis evincitur, defendendam, non impugnandã, eſſe Imperatoris Leonis ſententiam, quâ prædictam Juſtiniani Conſtitutionem ex ipſo legum fundo, ne vel vituperandi anſam quis habeat, voluit ſublatam *v. Nov. Leon. 65.*

# SECTIO VII.

## DE Telis lapideis.

§. I.

SÆpiùs lapidibus abutuntur homines ad alterius hominis vulnera- 1
tionem & internecionem, unde lapides inter tela & arma numerantur *l. 41. l. 233. §. 2. ff. de verb. ſignif.* & in Sc͞to Silaniano occiſus ha- 2
betur qui lapide percuſſus eſt *l. 1. §. 17. ff. de Sc͞t. Silan.* nec non reatum 3
homicidii incurrit, qui lapide quempiam percuſſit *Exod. c. 21. verſ. 18. Num. c. 35.*

4 c.35.v.17.23.§.5. *Instit. de public. judic. l.un. C. de emendat. servor.* ac.
de vulnerato tenetur qui lapide vulneravit, *Exod. c. 21. v. 13. 19. l. 6 §.*
*6. ff. de re militar.* Ubi statuitur, militem qui commilitonem lapide vul
5 neravit, militiâ rejici debere. Sic etiam fur diurnus telis & armis restitis-
se adeoque impunè occisus esse videtur, qui lapidibus restitit *l. 54. §. 2. ff.*
6 *de furt.* & vi armatâ quem possessione dejecisse, qui lapidibus usus fuit
7 *§. 6. Instit. de interdict. l. 3. §. 2. & 4. ff. de vi & vi. armat.* crimenque Ma-
jestatis commisisse, qui fecit quò armati homines cum telis lapidibusve
in urbe sint, conveniantve adversus Rempublicam *l. 1. §. 1. ff. ad L. Jul.*
*Majest.*

§. II.

1 QUod dictum fuit eum qui lapide quem percussit, de occiso aut vul-
nerato teneri, verum est si lapidem projiciens non dederit operam
rei licitæ *v. Judic. c. 20 v. 16. Covarruv. relect. Clement. Si furiosus. de ho-*
2 *micid. in 6. part. 2. §. 4. n. 6. & seq.* si itidem non ex defensionis necessita-
te alterum lapide percusserit, qui in tantum excusatus est ut neque tenea-
tur, si lapis non in invasorem, sed alium fortuitò adstantem aut præterе-
untem cecidisset *Ordin. Crim. art. 145.* Porrò si non ex jussu divino alte-
3 rum lapide occiderit *I. Sam. c. 17. v. 40. & seq. II. Reg. c. 3. v. 25. ubi* V. II
Den Schleudersteinen / *de quibus etiam vid. Hiob. c. 41. v. 19. II. Paralip. c. 10.*
*v. 11. Richard. Bartholin. de bello Norico. lib. 7. pag. 594. ibi: Fustibalum Thermonta*
4 *juvat, quo torquet in auras saxa. & ibid. Spiegel. not.* aut si non per furo-
rem vel dementiam tale quid commiserit, qui furor dementiave quan-
doque ex eo ipso præsumitur, quòd quis non ludi aut exercitii gratiâ,
nec se defendendi ergò, verùm inconsultò sine ulla causa & discrimine,
insani hominis more, lapides tum publicè quàm privatim per vias plate-
asve, projecerit *Mascard. de probat. conclus. 827. n. 32. 33. Menoch. lib. 6. præ-*
5 *sumpt 45. n. 25. add. miscell. quæst. 16.* Atque ideo is demum se crimini &
pœnæ implicat, qui ex proposito & dolosè in quempiam lapidibus irruerit
*Num. c. 35. v. 22. & seq. c. 37. dist. 50. l. 5. §. 1. ff. ad L. Jul. Maj.* prioribus ta-
6 men quibusdam casibus, si quæ culpa intercedat, pro modo illius, alia-
rumque circumstantiarum, competente L. Aquiliæ actione *d. text. & l.*
*45. §. 4. ff. ad. L. Aquil.*

§. III.

IS qui ad effectum pœnæ requiritur vulnerandi vel occidendi animus,
1 sicut aliis conjecturis probatur, ita quandoque ex ipso telorum genere
præ-

præsumitur: unde si quis, qui aggressor erat & alia ad occidendum aptiora 2
arma præstò non habebat, quendam lapide grandiori & ponderoso, aut in loco periculoso veluti capite, percussisset, videtur habuisse animum occidendi. Idem judicandum si quis ea mente ut occideret, alio telo ac- 3
cesserit, at dum non posset fugientem aggredi, lapidem projecerit. E contrario saltem vulnerandi, non occidendi animum verisimiliter ha- 4
buit, qui illi, quem vulnerare volebat, fuit proximus aliaque secum præstò habuit tela ad occidendum aptiora, & nihilominus eundem lapide, in loco haud periculoso petiit *Menoch. de præsumpt. lib. 5. præs. 40. n. 4. & seq. usque ad n. 14. Theodoric. crim. c. 7. aph. 1. lit. h. n. 31. 32. 33. 34. 35. Carpzov. pract. crim. part. 1. quæst. 3. n. 46. & seq. usque ad fin.*

## §. IV.

Meritò execranda est lapidum pluvia, quæ non rarò ex merâ petulan- 1
tia & temeritate puerorum, & quandoq; ex invidia adultorum, cadit in judæos, in pecora &c. Unde quoq; ejusmodi petulantia damni dati re- 2
sarcitione & pœnâ arbitrariâ, etiam ob omissæ disciplinæ culpam in parentibus, coërcetur *v. c. 9. X. de judæ. Hahn. ad Wes. tit. Si quadrup. pauper. fec. n.* 4. ubi allegat Responsum academicum, quo puerorum quorun- 3
dam, qui bovem lapidibus irritaverant ut prætereuntem mulierem irruendo occidisset, parentes ad petitos ab hæredibus mulieris sumptus in curationem & sepulturam impensos, condemnati sunt, ipsis pueris carceris pœnâ dictatâ.

## §. V.

Num verò iis casibus ubi lapidibus quis occisus fuit, ipsi lapides subjaceant pœnæ, dicere anticipavi *h. Class. 6. Sect.* 2. §. 8. quorsum lectorem remitto.

## §. VI.

De saxis & petris si quis alterum, vulnerandi vel occidendi causâ 1
vel etiam per culpam aut casum, præcipitaverit, idem jus statuendum est, quod in eum locum habere docui, qui lapide quem percussit *v. l. 1. §. 17. ff. de Scto Silan. l. un. C. de emendat. serv.* Si tamen quis se ipsum de 2
saxo præcipitando quempiam prætereuntem improviso lapsu occidisset, is homicidii reus haud putandus est *l. 7. ff. de sicar.* Servus verò, qui mortis 3
consciscendæ causâ seipsum de saxo præcipitabat, habebatur vitiosus,

adeoque ratione ipsius, si fuisset venditus, concedebatur emptori actio
4 redhibitoria vel quanti minoris *l. 23. §. 3. ff. de ædil. edict.* E contrario in laudem vertitur cuidam Valdensi virgini, cùm pudicitiæ suæ vim parantium militum manibus se extricâsset, quòd instantibus iisdem præcipitem sese dederit è rupe prærupta, ut furentium grassatorum libidinem generosâ morte eluderet *Stocken. Thuan. enucleat. part. 4. in descriptione Valdensium. pag. 160.*

§. VII.

1 DEnique telorum lapideorum sicut lignеorum, usus est in venatio-
2 nibus, indeque incidit quæstio, si statuto, pacto vel præscriptione subditis permissa foret venatio per jactum lapilli vel baculi, num hoc ipso quoque concessum videatur, ut possint venari per tormenta manuaria, ferasque bombardis trajicere? quam quæstionem affirmat Klock. *de contribut. c. 3. n. 200.*

FINIS.

INDEX

# INDEX
## IN TRACTATUM
### DE
## LIGNO ET LAPIDE.

In Quo

Primus numerus majusculus partem: secundus Classem: tertius Sectionem: quartus Paragraphum: sequentes reliqui numeros marginales denotant. Ubi autem Classes in Sectiones non sunt partitæ, ibi primo majusculo numero Pars: secundo Classis: tertio Paragraphus: reliquis sequentibus numeri marginales indigitantur.

*Æmulatio.*



*Æquitas.*



*Aer.*



Ærarium

Quomo-

Arbor

Ar-

*Arborum*

 utantur

Quomodo

Qua-

*Plura*

Pro

Absque

Multò

H

Pascen-

conci-

Lignandi

Materia

*Plura*

An

n.7.II.

Na-

Quæ

Raupen

An

Quando

S

*Sabbathum.*



*Sacerdos*



*Sacrilegium*



*Sacrum.*



*Sala, Salina,* Saltz-Sacken.



*Salarium.*



*Salix, Salictum.*



*Sanctum*

Num

Item

Qua-

Vites

Usu-

*FINIS*

# FASCICULUS
## QUÆSTIONUM
## MISCELLANEARUM,
## IN THEORIA ET PRAXI
### MAXIME UTILIUM,

*Præcipuè in majorem editi*

DE

# LIGNO ET LAPIDE

Tractatus elucidationem

adornatus

à


PHILIPPO HELFRICO KREBS.

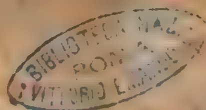


*AUGUSTÆ VINDELICORUM,*

Apud LAURENTIUM KRONIGERUM,

& Hæredes THEOPHILI GOEBELII.

*A.O.R.* MDCC.

# ELENCHUS
## *QUÆSTIONUM MISCEL-LANEARUM.*

I.

N politia fuiſſet in ſtatu primævo?

II.

Quatenus Princeps ſolutus legibus, & quanta ejus poteſtas in bonis ſubditorum?

III.

Quatenus quis præſtare teneatur, quod alteri prodeſt & ſibi non nocet?

IV.

An Principi juſta ſtatuendi cauſa ſit, ſi ob

tributa, collectas, decimas, aliosve reditus sui intersit?

seu,

An causa redituum sit privata vel publica, ita ut Princeps propter eam statuendo faciat officium Principis?

V.

Num herbæ aliæve res è terra absque accedente hominis industria naturaliter provenientes adhuc hodiè post inducta rerum dominia in agris privatorum sint omnium hominum communes?

V I.

An & quatenus in Imperio hodierno Romano-Germanico alter in alterius Status territo-

ritorio possit quid peragere, quod jurisdictionem sapiat?

## VII.

Vtrum dominium hominis in res à Deo creatas solidè probetur ex Psalm. 8. adeoque hujus Psalmi allegatio in tr. de ligno & lapide *Part*. 1. *Class*. 4. *Sect*.3. §.*XI*. *n*.3. jure subsistat?

## IIX.

Quibus variis modis probetur dominium sylvarum, finium, pascuorum, lignationum?

## IX.

Quæ fuerit occasio distinctionis dominii in directum & utile?

X

Num ſtructuræ templorum ad cultum divinum ſint neceſſariæ,

X I.

Quænam res propriè & naturâ ſuâ ſint mobiles vel immobiles?

ſeu,

Quænam ſit vera deſcriptio rerum mobilium & immobilium?

X I I.

Ex aliena materia effectæ ſpeciei dominium cui acquiratur, num fabricanti, an verò domino materiæ?

X I I I.

Num qui decimas debent ex fructibus

viti-

vitium, obligati ſint uvas & omne vini muſtum colligere in doliis menſuratis, & quis ferat expenſas in doliorum menſurationem faciendas?

XIV.

Quatenus quis impunè non indicet vel celet alterius crimina?

XV.

An & quomodo pœna cadat in bruta?

XVI.

An & quatenus quis obligetur ratione eorum quæ geſſit in furore?

XVII.

Quatenus vel ſylvæ proprietario vi ſui dominii, vel domino territorii aut juriſdictionis

ſ ✽ )( o )( ✽

ctionis foreſtalis, conſtet facultas ſylvam præmuniendi à paſtu pecorum, & impediendi dominos juris paſcendi quò minùs pecora in ſylvam paſcuam immittant, quæque eonom ine competant actiones? item quomodo probetur territorium ejusque fines, ſi de iis foret controverſia?

## X I I X.

Quibus remediis obviandum confuſionibus in re monetaria, & quomodo ſuccurrendum probæ monetæ defectui, num magis conducat externi valoris augmentatio, an verò internæ bonitatis ac ponderis diminutio?

)o(

MISCEL-

# MISCELLANEORUM
## *Quæstio I.*
## An politia fuiſſet in ſtatu primævo?

POlitia hîc non accipitur pro Republica populari in ſpecie ſed in genere pro quâvis Republica, recta tamen, quæ dicitur ἀπὸ τῆς πόλεως à civitate, tanquam Reipublicæ ſubjecto, *quaſi res publica*, h. e. ad publicam utilitatem ſpectans, nihilque aliud eſt quàm ordo civitatis tùm aliorum Magiſtratuum, quùm præcipuè illius, qui ſummam habet poteſtatem, utilitatis gratia: atque ſic politia conſtat hiſce ſubſtantialibus: (1.) ordine (2.) imperantium & parentium (3) ad utilitatem publicam. 1

Ordinem aliquem in ſtatu innocentiæ futurum fuiſſe, demonſtrare licet, *ex c. ult. diſt. 89.* ubi dicitur: Nullam univerſitatem aliâ ratione poſſe conſiſtere, niſi eam aliquis " differentiæ ordo ſervaret, & quamlibet creaturam in unâ eademque " qualitate gubernari aut vivere non poſſe, idque nos inſtruere vel cœ " leſtium militiarum exemplar, quia dum ſunt angeli, & ſunt Archan- " geli, liqueat, quòd non ſint æquales, ſed in poteſtate & ordine dif- " ferat alter ab altero; Porro: Ipſius divinæ diſpenſationis proviſio- " nem gradus diverſos conſtituere & ordines diſtinctos, ut, dum re- " verentiam minores exhiberent potioribus, & potiores minoribus " impenderent dilectionem, vera fieret concordia & ex diverſitate " contextio, & rectè officiorum ſingulorum gereretur adminiſtratio: " at è contrà, ſi puer in ſenem, ſtupidior in ſenſu nobiliorem invale- " 2 3



ſceret,

„ ſceret, non eſſet, niſi ut humanæ ſocietatis ruinam ſperare liceat,
4 *Ieſa.c.3.v.5.& 6.* Gemina ſcribit *Andr. Dom. Flocc. de poteſt. Rom. in*
„ *præfat. ad Brandem, Cardinalem Placentinum:* Rem ergo ipſam jam
„ dudum conſiderans, naturâ ac ratione rerum introductum eſſe ob-
„ ſervavi, ut potioribus ſemper ea, quæ ſunt humiliora magisque im-
„ becilla, obſequantur, ceu exiſtimare videantur, ſalutem ſuam eorum
„ in præſidio repoſitam eſſe, qui viribus, quiq́ue conſilio excellerent.
„ Quamobrem eos ſemper tauros armenta ſequi cernimus, qui ro-
„ bore ac ferociâ cæteris longè anteſtare videntur. quod & in apibus
„ cernere perſpicuum, quæ corporis animique viribus ampliorem &
„ ſquamis illuſtriorem conſpicatæ, illi cedunt, illi obſequuntur,
„ illum verentur, atque in omni quidem proſequuntur diſcri-
„ mine: Illo tandem incolumi, vires animique ad prælia infracti,
„ eodem occiſo paſſi palantesque effunduntur; quibus quis non ve-
„ ſtigia aliqua mentis conſiliique ineſſe arbitretur? Cœterùm cum ab
„ initio humanum genus neque legibus neque inſtitutis, neque ullius
„ imperio regeretur, ſed paſſim per agros ritu pecudum vagaretur,
„ humanæ gentes nactæ pleroſque, ut fit, elegantioris ingenii ac præ-
„ ſtantionis naturæ viros, quorum oratione prudentiâque allectæ
„ & delinitæ, è ſpecubus atque arborum libris ad tecta tuguriaque
„ molienda compulſæ, civilesque ſocietates ineundas, quibus humanæ
„ conditioni bene conſuleretur, venerari illos, imperioq; dignos judica-
„ re cœperunt &c. Et porrò: Felicia profectò ea ſecula appellârim, qui-
„ bus (non dico res, cùm eſſent inter mortales univerſæ communes)
„ non potentiores (cum nemini milites ac ſatellites eſſent) cœterùm
„ meliores eloquentioresque duntaxat poteſtate fungerentur: quo-
„ rum ſola eminens virtus, & oratio præſtantior, quæ cæteris imperi-
„ tarent, digna fore crederentur. Ex quo id eveniebat, ut eatenus dun-
„ taxat poſſe hi ſibi perſuaderent, quatenus decere ipſos per juſtitiam
„ integritatemque animadverterent, neque ſuarum partium eſſe ar-
„ bitrarentur, quod non & decori & communi uſui conſonum duce-
„ rent. Quos ſanè homines ea tempeſtate Poſidonius putabat fuiſſe
„ ſapientes, ſequebantur enim *naturam*, optimam vivendi ducem,
„ cujus ope ſi quædam inſita innataque virtutum ſemina proſequere-
„ mur, ad beatam nos prope vitam ipſa producerent. Eos tandem
5 Magiſtratus jure Gentium inſtitutos &c. Ex quibus vel unicè ſimul de
impe-

imperantibus & parentibus, itidemque de communi s. publicâ utilitate satis constat. Etenim adhuc hodie post statum primævum corruptum 6
duplex est, velut legis, ita cujuslibet imperantis, qui viva lex est, *Nov. 105. c. 2. inf.* vis & modus imperandi, directio nempe seu imperium aliquod quasi, & imperium coactivum, ita ut omnis generis virtutum directio in universitatis statu ad commodam & tranquillam societatem, atque sic hominem perficiens non modò in respectu ad seipsum, sed & in relatione ad universitatem conservandam, concordiam fovendam &c. non minus adhuc hodiè quam in statu innocenti, sit pars aliqua politiæ, vel certè politiæ aliquod simile genus, quod quidem antea erat sufficiens, nunc verò opus etiam virtute armatâ seu lege, tanquam quia post statum corruptum pertinacior sit hominum natura, quàm ut solo virtutis amore rectè agat, atque in salute publica pronunciandâ omnes suopte motu & nixu sponte laborent, ethicisque suasionibus acquiescant. *Danhavv. disp. de lege thes. 3. § 179.*
Sic hodie quos divinus timor à malo non revocat, nec spiritualis 7
disciplina corrigit, quique virtutis amore non refrenantur (en aliquam directionem & politiæ partem, quæ olim per se erat sufficiens) eos saltem temporalis cohibet pœna à peccato, ut formidine pœnæ à suæ temeritatis audacia refrenentur *c. 13 x. de vit. & hon. Cleric. c. 10. x. de haret. c. 18. de præbend. in 6.* Eoque etiam spectat *pr. Nov. Leon. 61.*
Si rectam æquitatis semitam mortales ingredi vellent, sanè quàm 8
magna tum beatitudo, quùm salus communi vitæ accederet. Non enim austeritatem præ se ferre legislatoribus opus esset, nec ultrices leges in periculorum difficultates aliquos conjicerent. Nunc verò &c.
Imò etiam in statu innocentiæ verum coactivum imperium videtur adfuisse; (1.) quia vis illa directiva in homine probo, qualis tunc omnis 9
fuit, operatur, ut quà talis non possit non agere virtuosè, atque sic virtus ipsum quasi cogat eique imperet ita agere: in quo certè imperio saltem hactenus coactio est, ut quid politiæ simile appareat, non ut etiam humanæ libertati, ad virtutem restrictæ, decedat. (2.) propter legem de custodiendo horto in Edem & non comedendo fructu vetitæ arboris. Fuisse ergò futurum aliquem ordinem in statu primævo 10
politiæ similem putaverim, accipiens argumenta, quæ pro contraria sententia solent allegari, de formali & perfectâ politia.

# Quæſtio II.

## Quatenus Princeps ſolutus legibus, & quanta ejus poteſtas in bonis ſubditorum?

1 QUamvis Princeps, nimirum ſummus qui ſuperiorem in terra non habet, hactenus legibus ſolutus ſit, ut propter earum transgreſſionem pœnam aliquam in hoc mundo non ferat, magis jurisdictione & executione quàm jure deficiente, ac proinde poſſibilitate facti, vel legis quoad ejus vim coactivam, valeat etiam ſine cauſa ſubditis au-
2 ferre bona; tamen neminem puto negare, vim legum directivam quæ ſit à Deo & Principe ſuperior, etiam Principem obligare, eumque, ſi contra leges agat, peccare, & pœnam terreſtrem ſeu temporalem promereri, ſaltem ob defectum jurisdictionis non luere, at nihilominus à Deo metuendam habere & accipere *v. Monner. de matrim. c. 5. n. 7. & 8. Arniſæ. de jur. Majeſtat. lib. 1. c. 3. § 5. ibid. §. 12. verſ. Nam licet eos.*
3 *Torre de pact. ſucceſſor. lib 1. c. 10.* Quin enim legi divinæ ſcriptæ ſit ſubjectus, *Rom. c. 3. v. 19. 20. Pſalm. 2. v. 10. 11. add. Deut. c. 10. v. 17. II. Paral. c. 19. v. 6. 7. Hiob. c. 34. v. 19. Sap. c. 6. v. 2. 4. 5. 6. 8. 9. Coloſſ. c. 3. v. pen. & ult. [quem ultimum alii v. 1. c. 4. conſtituunt]* ſi non velit vitâ & beatitudine fruſtrari æternâ, *Lev. c. 18. v. 5. Nehem. c. 9. v. 29. Ezech. c. 20. v. 11. Rom. c. 10. v. 5. Gal. c. 3 v. 12.* nullam plane habet dubitationem.
4 Quin etiam lex illa, non in libris extrinſecus aut tabulis, ſed à Deo per inditam intus rectam & animatam rationem in corde cujusque hominis ſcripta, humanâ ſcriptâ lege multo dignior, cum principe converſetur, ejusque ſit obſervatrix & imperatrix, nullus in orbe Princeps diffitebitur, niſi qui ſemet ipſum rectæ rationis expertem laudare, aut valentem vellet ipſi Spiritui ſancto reſiſtere, qualis vero nullus erit, qui hoc dignè poſſit. *c. 2. quæſt. 2. cauſ. 19. c. 18. x. de regular. Engelbrecht.*
5 *de jurisdict. Imper. th. 65. lit. c.* Unde illud, quod quilibet homo per inditam divinitus rectam rationem tam ſibi ipſi ſit lex, quàm legibus divinis ſcriptis ſubditus, ut non minus contra illum, quàm contra has agens peccet & damnationi ſubjiciatur, *Rom. c. 2. v. 14. 15. & 27.* æquè pertinet ad Principem atque alios homines *ibid. v. 11. & paulò ſuprà v. 3. cit. text. Bibl.* ceu cujus autoritas neutiquam faciat, ut Princeps non ſit animal rationale mortale: *v. Tiraquell. de retract. gentilit. §. 1. gloſ.*

*gloss. 14 n. 39.* illaque animata in homine ratio est Regina omnium mortalium, *Lancellot. de jure publ. lib. 1. c. 1. §. 3. Summar. Legibus vivere. n. 1.* quemvis bonum Principem obligans, ut eatenus duntaxat posse sibi persuadeat, quatenus decere per justitiam integritatemque animadvertet, neque suarum partium esse arbitretur, quod non & decori & communi usui duxerit consonum. *v. l. 15. ff. de condit instit. Lancellot. d. Summar. Legibus vivere & ibid. Summar. contractus juris G. observare. Summar. Plenitudine potestatis uti cum causa n. 1. it. §. 4. Summar. statuit contra jus nat. & gent. ex causa Summar. jus divinum ex caus. limit. Summar. Rescripta concedit etiam contra jus.* Nulla quoque 6
distinctio admittenda, an conclusiones juris naturæ ex eodem fluant saltem disjunctivè, ad eum effectum, ut Princeps lege naturæ solutus dicatur, ceu qui obstrictus nihilominus esset ad alteram conclusionum disjunctivarum, quam utramque sine peccato non potest omittere. A veritate quidem haud alienum est, quod Princeps unâ ex disjunctivis conclusionibus sit solutus, dum ipsi liberum arripere alteram, quo sensu etiam dicitur contra jus naturæ posse statuere, non tollendo quidem, sed interpretando, limitando & determinando, dum scilicet, quando unam disjunctivarum conclusionum amplectendo determinat, alteram eo ipso respuit, qualia sua statuta magis determinationes juris naturæ vocari, & à conclusionibus ejusdem distingui consueverunt *v. Lancellot. d. loc. Arnis. de jur. Majest. lib. 2. c. 3. §. 13. Danhavv. disp. de Lege §. 176. & 186.* sed tamen exinde facile perspicitur, Principem ea determinatione nihil facere contra jus naturæ, quod potiùs sequitur, dum æque hæc, quam determinavit, atque altera quam rejecit, conclusio, & quidem ut unam illarum observasse sufficiat, procedit ex jure naturæ, utramque alternativè vel præcipiente vel permittente, cùm si altera conclusio esset juris naturalis permittentis, altera præcipientis, Principi haud libera foret determinatio, sed oporteret eum amplecti conclusionem præcipientem. Quantum denique 7
leges humanas seu civiles scriptas attinet, utut non negem, illas quà tales, seu quatenus à Principe constitutæ sunt, & propter eam constitutionem, Principem haud obligare tanquam ex affectu obedientiæ erga superiorem, cum nemo in parem, vel etiam se ipsum habeat imperium, *l. 51. ff. de recept. qui arbitr. l. 13. §. 4. ff. ad SCt. Trebell. v. tn. Arnis. de jur. Majestat. lib. I. c. 3. §. 6.* adeoque Principem iis quà talibus

& quatenus nudam constitutionem attinet, tam quoad vim directivam,
ex sola constitutione resultantem, quam multò magis coactivam esse
solutum, *l. 31 ff. de legib. Nov. 105. c. 2. in f. l. 3. C. de testam. ibi, solennibus
juris Imperatorem solverit l. 23. in f. ff. de legat. 3. Lampad. de Rep. Rom. Ger-
man. part. 1. §. 43. Struv Synt. civ. Exerc. 2. th. 8. & 9. add. illud Gallicum,*
8 *volonté de Roy n'a point de loy.* haud tamen diffitendum est, vim illarum
directivam, ex alio quam solæ constitutionis principio promanan-
tem, veluti ex affectu illius virtutis aut causæ finalis, propter quam lex
lata fuit, vel ex alio juris naturæ principio, Principem obligare, *Tira-*
9 *quell. d. num. 39. Danhaw. d. §. 176.* Siquidem omnis lex, etiam civilis,
est inventum & donum Dei, *l. 2. ff. de legib. add. Nov. 6. præfat. Rom. c. 13.
v. 1.* & ergò cum Princeps non contemptor, sed cultor divinæ gratiæ
ac gloriæ audiat, *Deut. c. 17. v. 19. I. Reg. 2. v 3 c. 10. v. 9. II. Reg. c. 11. v. 12.
ibi:* gab ihm das Zeugnüß. *II. Paral. c. 23. v. 11. c. 9. v. 8. c. 19. v. 6.
Esra. c. 6. v. 8. c. 7. v. 20. c 8. v. 25. Ps. 2. v. 10. & 11. d. Nov. 6. præfat. c. 23.
caus. 23. quæst. 8.* etiam ipse sibi putet dictum, quod *in d. l. 2. de legib.*
Marcianus ex Demosthene scribit: *Lex est, cui omnes obtemperare
convenit, tum vel maximè eò, quod omnis lex inventum ac munus Dei est.*
10 Porrò cùm lex sit virorum prudentum consultum ac decretum *d. l. 1.*
11 *& 2. ff. de legib.* quid Princeps non sequeretur prudentiam? & cum sit
Reip. sponsio *d. l. 1. & 2. de legib.* Princeps autem sub Rep. contineatur,
ejusque sit membrum principale & caput, quod ipsâ Reip. susce-
ptione eam communem sponsionem amplectitur, quidni ejus ne-
12 glectu se vellet à Republicâ divellere? Sic etiam quando lex civilis
singulari solicitudine occupata est circa vera Dei dogmata, sacrarum
regularum observationem, aut aliud quicquam Deo præcipuè ama-
bile, qualis lex rerum divinarum regina describitur *in d. l. 2. de leg.*
certè iterum Principem obligat vis ejus directiva promanans ex affectu
& obligatione, quem, quamve Princeps habet in observatione legum
divinarum *v. supr. n. 3. hic.* & omni eo promovendo, quod ad cultum
13 divinum proficit *v. n. 9. hic & ibi cit. Nov. 6. præf.* Similiter quando lex
civilis est coërcitio delictorum, quando præses bonis & malis, quando
regula justorum & injustorum, *l. 1. & 2. ff. de legib.* illius utiq; vis directiva
etiam Principem tenet non ex legis constitutione, sed ex eo affectu de-
scendens, quo Pinceps imitando Deum, *Ies. c. ult. v. 14.* cujus est vica-
rius *Sap. c. 6. Rom. c. 13.* justitiam, omnium perfectissimam virtutem

*Nov.*

*Nov. 69 pr.* recte colere, impiosve reprimere, pios verò ac justos defendere ac tueri gaudere debet, *Genes. c 9. v. 6. I. Reg. c. 10. v. 9. II. Paral. c. 6 v 22. 23. c. 9. v. 8. Hiob. c. 29. v. 12. & 17. Psal. 101. Proverb. c. 17. v. 15. c. 18. v. 5. c. 20. v. 26. & ult. c. 29. v. 14. Iesa. c. 5. v. 20. 23. Ierem. c. 22. v. 3.* quoque non vult, secus se gerendo, malorum & impiorum occultus socius *Ps. 50. v. 18.* aut, trahentibus subditis facilè in exemplum, quod agitur à Prælatis, *Prov. c. 29. v. 12. Ierem. c. 2. v. 8. c. 7. x. de vot. & vot. redempt. It. dist. 83. per tot.* ac vel in desperatione virtutis commodorum illud, *cùm vitia prosunt, peccat qui rectè facit,* canentibus, planè dux audiri, aut certè talis qui malorum impunitate incentivum tribuerit delinquendi *c. 13 x. de vit. & honest. Cleric. c. 5. extravag. commun. de pœnit. & remiss* Innititur quippe hujusmodi lex naturali ac 14
divinæ rationi, quæ ut Principem per se sola obligat, *sicuti jam n. 4. dictum fuit*, ita quando est ratio legis civilis, tanquam vis ejus directiva:
Quemadmodum enim qui naturâ ducuntur, agunt, quæ sunt legis ad 15
naturalem & divinam rationem scriptæ, ostentantes opus legis scriptum in cordibus suis, ita qui lege ad naturalem & divinam rationem scriptâ ducuntur, agunt ea, quæ sunt naturæ, ostentantes opus naturæ scriptum in lege, seu legem secundùm naturalem rationem scriptam esse, neutro horum plus faciente quam altero, & transgressore tam hujus, quàm illius æquè damnabili *Rom. c. 2. v. 14. 15. & 27.* Indeque est, 16
si Imperator in testamento scriptus foret hæres, quod jure communi in hoc utatur, quò testatori maneat libera judicii mutandi facultas *l. 6. & 7. C. qui test. fac. poss.* ne ante mortem, ad quam testator respexit, ipsi auferatur, quod adhuc suum *l. 11. ff. de R. I.* Hinc etiam justitiæ 17
convenit, ut Princeps rem cum eo onere, ac in eo statu accipiat quo fuit apud eum, à quo res in ipsum transiit *l. 60. §. 1. ff. de condit. & demonstr. l 6. ff. de jur. fisc.* cùm naturaliter nemo possit plus in alium transferre quàm ipse habet *l. 54. ff. de R. I. l. 177. pr. eod.* Similiter inde fluit, quod Imperator litis causâ non queat hæres institui *l. 91.* 18
*ff. de hæred. instit.* aut ipse litis donationem accipere *l. 22. §. 2. ff. de jur. Fisc. t. t. C. Ne Fiscus vel Resp. procurat.* dum eo ipso maximè læderetur justitia, Principi divino & naturali jure præcepta. Idem sentien- 19
dum de legibus respicientibus utilitatem Reip. ita ut earum neglectus Remp. offendat, ceu quæ non minus rationi naturali innituntur, quâ quisque homo obstringitur ad cultum pacificæ humanæ socialitatis, ideoque

ideoque magis Princeps, quem tanquam caput Reip. potius pro humanâ pacificâ socialitate conservandâ omnem curam in se suscipere *Nov. 8. præf.* ejusque eversorum sceleri legibus & judiciis resistere decet. *Cic. pro P. Sext.* quam propriâ audaciâ omnem justitiam, cujus fundamenta sunt, ne cui noceatur, & ut communi utilitati serviatur, *Cic lib. 1. Offic.* eoque ipsam Rempublicam evertere. *v. Wurmser. Exerc. jur. publ. 3. quæst. 1. vers. à legum igitur fundamentalium. Engelbrecht.*
20 *de jurisdict. Imper. th. 65. lit. c.* Denique quando lex civilis quid statuit, quod aliàs sine lege esset indifferens, ut quiret sine peccato observari vel omitti, veluti sunt quorundam civilium negotiorum solennia, à jure civili inducta, rursus ejus vis directiva tenet Principem, impellens eum ad legis observantiam non ex ejusdem constitutione, sed ut eo ipso, quod sibi licere non patitur, aliis indicet: quò pertinet digna vox Majestate regnantis, quando legibus alligatum se Princeps profitetur, eoque quod sibi licere non patitur, aliis indicat *l. 4. C. de legib.* Item quod decens sit tantæ Imperatoris Majestati eas servare leges, quibus ipse solutus esse videtur *l. 23. ff. de legat. 3.* (in cujus vocis, *videtur*, proprietate frustra hæret Gothofred. *ibid. & ad Nov. 105. c. 2. in f.* sicut apparet ex modo sequente *l. 3. C. de testam.*) Porrò quòd etiamsi lex imperii solennibus juris Imperatorem solverit, nihil tam proprium sit imperii, quam legibus vivere *l. 3. C. de testam.* quòdve Romanæ sedis Pontifices canonibus, sive à se sive ab aliis suâ autoritate conditis, exhibeant reverentiam, & eis se humiliando eosdem custodiant, ut aliis observandos exhibeant *c. 16. vers. His ita responde-*
21 *tur caus. 25. quæst. 1.* Et quantum quidem ad leges ab ipso Principe latas attinet, accedit tunc hæc quoque vis directiva quæ fluit ex naturæ „ dictamine: Quod tibi non vis fieri, alteri ne feceris, & quod alteri „ justum statuis, etiam tibi justum credas, ac patere legem, quam ipse „ tuleris, neque pete, cujus contrarium non esses ab aliis postulaturus, *Matth. c. 7. v. 12. Luc. c. 6. v. 31. Tob. c. 4. v. 16. c. 6. x. de constitut. c. 2. dist. 9. Klock. tom. 3. consil. 149. n. 70. Arnisæ de jur. Majest. lib. 1. c. 3. §. 7. 8. 9. 10. & lib. 2. c. 3. §. 14.* ut sanè aurea & quovis pio ac Christiano Principe digna vox fuerit, quâ Romanorum Imperator Trajanus tantum se improbitatis & injustitiæ osorem præstitit, ut quandoque coram suis Proceribus strictum ensem tradiderit Præfecto Prætorii, his „ verbis: Cape hunc ensem, & si bonus fuero, pro me; sin malus, contra

contra me utitor. *v. Bizar. histor. Persic. lib. 1 pag. 24. vers. Nam sicut illa infirmiora animalia retinentes.* Quibus modò dictis nil quicquam ob- 22
stat illud Lampadii *p. 1.* §. *43.* quòd scilicet multæ leges sint antiquatæ, & adhuc hodie deceat Legislatorem non usque adeo esse timidum, ut ad superstitionem usque veteribus inhæreat, quamvis conceptæ sint sub clausula de lege perpetuò servandâ, si Reip. causa nunc aliter poscat, quia perniciosum foret navi, si vectori ingruente tempestate gubernacula convertere non esset liberum, *conf. V. feud. 10. in fin. Nov. Leon. 24. pr. Carpz. de leg. Reg. Germ. c. 3. Wurmser. Exerc. Iur. publ 3. quæst. 1. circ. fin.* nam hoc ipso, quod status Reip. mutatus aut populi ingenium 23
aliam exposcat legem, cessat etiam directivè obligans antiqua legis vis: dum utilitas Reip. quidem perstat stabilis, at lege antiquâ non amplius obtinetur, verùm nova, ut Princeps pro conservatione utilitatis publicæ non antiquæ, sed novæ legis directioni se habeat submittendum, nec necessum sit ut vel talis lex, vel qualis tradita *n. 20.* aut earundem vis directiva, perpetuò, sed saltem ut pro conditione status Reipublicæ, item ingenii populi duret, atque ea Princeps, quousque durat, & nunc etiam novæ legis vi directivâ se regi patiatur: Et hoc ipsum est quod alii dicunt Principem legibus solutum esse secundum potestatem suam extraordinariam, *v. VVurmser. d. loc.* Nihil quoque obstat *Nov. 105. c. 2.* 24
*inf.* ubi Imperator suam Majestatem eximit ab observatione illius legis, quâ Consulibus sparsio missilium certo modo fuit restricta, ex ratione *quod ipsas Deus leges sibi subjecerit.* Hæc enim posteriora verba, velut subsequentia demonstrant, in hunc sensum accipienda sunt, quod Deus, dum Imperatorem ceu legem animatam mittit hominibus, ejus Imperio terrestri subjiciat leges ad eum effectum, ut easdem secundùm dictamen rectæ rationis custodiat, augeat, minuat, immutet aut limitet, prout Reipub. aliave ratio postulaverit: quodque proptereà Imperatori constet potestas istam legem, quæ circa dignitatem & splendorem Consulatus ex rationibus congruentibus ad alias Consulum personas erat lata, in sua ipsius Consulis persona tollere vel augere ex rationibus ad suæ majestatis personam spectantibus: Quemadmodum enim le- 25
ges particulares, quæ certas personas aut earum ordinem & officia respiciunt, ad Imperatorem si in illo ordine aut officio non sit, nil ultra pertinent, quàm ut iis solutus esse dicatur, nisi fortè eo casu, ubi antea in illo ordine stetisset, & nunc foret liberatus *conf. Rom. c. 7. v. 2. & 3.*

*Danhavv. d.* §. *176. in fin.* ita lex lata circa aliquod officium, quatenus id geritur à certis personis, sive ex rationibus ad certas personas congruentibus, potius circa istas personas, quàm ipsum officium data, ideoq; personalis esse censetur, ad alias personas idem officium gerentes, ad quas verò illius legis rationes non quadrant, nil pertinens, neque impediens, ut non eo magis, omnis dubitationis tollendæ causa *v. l. 81. ff. de R. I.* easdem nominatim lege eximere licere queat Majestati. Olim
26 Consules Regum dignitate & autoritate pollebant, qui propterea, translato utut in Cæsares Imperio suaque autoritate non parum imminuta, nihilominus non pauca pristinæ dignitatis & splendoris vestigia retinuerunt, velut Principes spargentes in vulgus pecuniam, §. *46.*
27 *Instit. de R. D. Thulemar. de Octovirat. c 28.* §. *7.* Quam sparsionem Valentinianus & Martianus abrogârunt quidem, constituendo ut loco missilium centena pondo auri in opera publica singulis Consulatibus præ-
28 starentur *l. 2. C. de Consul.* Eandem verò denuò Consulibus volentibus permisit Justinianus, ut duntaxat argentum in minoribus nummis spargerent, eoque Consulum munificentia, nec non conjugis matrisve eorum, ad certam quantitatem, certumque numerum dierum seu spe-
29 ctaculorum esset restricta: Excepit tamen ab hac lege restringente, ut etiam auri ac majorum nummorum sparsio sine determinatione quantitatis & dierum quiret fieri, si Imperator (ut quidem plerumque Imperatores Consulatum gerebant, & ipse Justinianus quinto cum
30 gessit) Consulatu fungeretur, *v. d. Nov. 105.* Rationem singulorum hujus constitutionis capitum subjungit, & quidem primò, quare non vellet, sicut Marcianus, Consulibus omnem sparsionem pecuniæ, si quidem ii eam profundere vellent, prohibitam, ne scilicet Consulibus munificentiam in totum *d. Nov. c. 2* §. *1.* omnemque occasionem con-
31 ciliandi sibi populum abnegaret, *ibid.* §. *3.* Deinde quare nollet Consules vel ultra voluntatem suam ad sparsionem pecuniæ astringendos, vel iisdem licentiam indulgendam pecunias ad omnem immensitatem spargendi, & quare potius hanc causam ad decentem mediocritatem perduxerit, ut scilicet honor Consulatus omnibus bonis dignisq; viris foret accessibilis, & non periclitaretur Consulum nomen, quod ex temporibus ita prolixis cum Romanorum Republica pullulaverat, *d. Nov. præfat.* ne etiam dandorum immensitate Consulatus deficiant, sed ut Imperatori jugiter sint Consules, causæ immensitatem non formidan-

midantes, nec Consulatum tanquam certissimum periculum refugientes & aversantes *d. Nov. c. 2. §. 2.* præsertim cùm is saltem esset annuus *d. Nov. c. 1. pr.* quem ideò nihilominus immortalem Reipub. statuere voluit Imperator *d. § 3. in fin.* Quæ rationes sicut non quadrant ad 32
ipsum Imperatorem seu Principem, cui soli aurum contemnere præstat fortunæ fastigium *d. Nov. c. 2. §. 1.* ita nec ipsa constitutio seu Lex ad eum pertinere potuit, adeoque nec pro universali lege, æquè principem obligante, nec pro lege particulari ad ipsum Consulatus officium respiciente, itidemq; Principem Consulem tenente, sed pro lege habenda est, quam saltem ad personas quæ officium consulatus gererent, easque privatas referri, quamque legem personalem vocitari oporteat.
Multò plus potuit Imperator ex ea potestate, quam in leges eum habere 33
dictum est, suæ Majestatis personam eximere ab ejusdem observantia, ex ratione ad suam Majestatem congruente, quod scilicet fortunæ fastigium Principi præstet aurum contemnere, *d. Nov. c. 2. §. 1.* cumque potiùs deceat instar solis, cunctis, quæ illustrat, calorem impertientis, omnes quos aspicit, misericordiâ dignari, *Proverb. c. 19. v 6. Micral. Synt. hist. lib. 2. Sect. 4. quæst. 16.* ac sic imitando in patientia laborum, prudentia consiliorum, humanitate, ac pecuniarum erogandarum liberalitate Alexandrum Magnum, ejusdem quoque fortunam assequi, *Micral. Synt. hist. lib. 1. Sect. 6. quæst. 2.* ut & ideò, ac propter dignitatem Principum, eorundem donationes latissimam pro donatariis recipiant interpretationem *l. 34. in fin. princ. C. de donat. VVesenbec. Consil. 109 n. 5. Consil. 121. n 11. Consil. 148. n. 2. & 3. Consil. 301. n. 27. Richter. v. 1. part. 4. Consil. 43. n. 25.* nec unquam excessivæ dicendæ, *Menoch. consil. 201. n. 32.* aut certis limitibus & cancellis coërcendæ vel claudendæ sint, *Merckelb. tom. 3. inter cons. Klock. 102. n. 64.* Quamvis 34
verò adhuc alia suæ exemptionis ratio videatur subesse, nimium præcellentia Imperatoriæ dignitatis & splendoris, *d. Nov. c. 2. in fin.* tamen justa foret ea exemptio, atque lex ligaret duntaxat alias Consulum personas, cùm pro ratione & modo dignitatis ea quoque sint dispensanda, quæ faciunt ad ejus dignitatis externum splendorem, ceu qualia ad solum Principis majorem splendorem pertinentia non simpliciter improbantur, & ne quidem sparsio pecuniarum, *vid. Esth. c. 2. v. 18. & passim.* Et quæso, quare non haberet dignam suâ prærogativâ fortunam, qui suis consiliis suisque laboribus pro toto orbe die noctuque laborat,

35 *l.3.in fin.C.d. quadrien. præſcript.* Neque eſt ut Imperator ſe cohibere debuiſſet ab obſervantia hujus legis ex aliis rationibus, quæ ab illorum utilitate depromuntur qui dona accipiunt, & quæ æque Imperatorem videntur ſtringere, quaſi ſcilicet tantò plures futuri eſſent ſuſcipientes ſi ſparſio fieret in nummis minutioribus *d Nov.c.2.§ 1.* quodque tunc maximè debitâ moderatione ſervatâ, haud quaquam ſeditiones movebunt de non magnis lucris decertantes, neque venturi ſint ad alternas plagas vel in ipſa accipiendorum ſparſorum decertatione, vel dum ea poſtmodum in potationes inutiliter expendunt: Et denique, quòd ſolâ ad populi conciliationem ſufficientiâ relictâ, ſpes majoris lucri adimatur iis, qui eâdem ducti præexpendere ſolent, & ſi poſteà nihil aut parum accipere contingat, damnum & debitum ſunt habituri *ibid.* §.*3.*
36 Imperator enim talia non recenſet tanquam rationes legis, quas alias jam tradiderat, ſed velut præconceptas reſponſiones ad præſumptam objectionem, quâ quis fortè hanc legem putaret ad injuriam populi eſſe latam, oſtendendo nullam inde populo, qui jus exigendi non haberet, fieri injuriam, ſed potius in certis eventibus multam ei accedere utilitatem; qualis verò ſaltem eventualis & accidentalis utilitas, quæ inſuper in ſola abſentia alicujus damni propriâ culpâ contracti conſiſteret, tantoperè non valeret ligare Imperatorem, ut eam potiori ſuæ exemptionis rationi anteponeret, quam etiam ne quidem in aliorum Conſulum perſonis potiori rationi prætulit, tanquam Conſulibus obſervandam, ſed ſaltem, ut replicaret ad populi putativam injuriam. Ex
37 quibus dictis inſimul apparet, haud adeò neceſſum eſſe, ut *l. 31. ff. de legib.* ſecundùm illius inſcriptionem (quæ quidem aliàs in dubio pro explicatione rei utiliter attenditur *Menoch. lib. 6. præſ.1. Molina. comment. in Codic. lib. 1. tit. 1. pr.*) ad L. Juliam & Papiam de caducis legatis reſtringatur, ſicut vult *Danhaw. diſp. de lege* §. *176.* aut ſi vel propter inſcriptionem, vel propter ea, quæ ſpecialius in materia caducorum ad eandem L. Juliam & Papiam ſcribunt Gajus & Junius Mauricianus *in l. 56 & 57. ff. de legat.2*, talis reſtrictiva interpretatio foret admittenda, tamen eò debilior futura eſſet, ex *d. l. 31.* illatio contra doctrinam modò datam, quia tunc dicta lex contineret ſaltem exceptionem L. Juliæ &
38 Papiæ, & ſic eſſet particularis. Nec enim abſurdè lex Julia & Papia de caducis legatis ad Principem haud pertinet, ſed potius ea Principis exemptio congruit rationi & cauſæ finali dictarum legum, quæ erat fiſci

augendi

augendi *l. un. pr. C. de caduc. toll.* Siquidem dictâ lege Juliâ & Papiâ 39
constitutum erat, si legatarius vivo testatore post testamentum decederet, aut etiam ante existentem conditionem, ut tunc legatum, quod esset sub conditione vel in certum diem *(v. l. un. §. 7. C. de caduc. toll.)* relictum, foret in causa caduci, seu in eodem jure quo verè caducum, & deveniret ad fiscum, *d. l. un. §. 2. de caduc. toll. Malcomes. ad Vles. tt de his quæ pro non script. habent.* Hâc certè lege haud erat opus, quando 40
Princeps, ut talis, esset legatarius *d. l. 56. ff. de legat. 2. l. 31. ff. de legib. Struv. Synt. Civ. exerc. 36. th. 47.* utpote quia tunc magis Imperio, cui Princeps præest, seu dignitati, & sic ipsi fisco (cum quo in eodem numero Princeps est ut Princeps, *v. l. 6. in fin. ff. de jur. fisci)* legatum videatur, quod etiam ipsius imperii seu fisci, in Principis successore, sit permansurum, utut Principis persona vivo testatore, vel antequam conditio aut dies legati cessisset, foret defuncta, *d. text. add. l. 20. §. 1. ff. de ann. legat. Gothofr. ad. d. l. 56. de legat. 2.* Neque obstat, quod aliud statuatur in Principis uxore, si ea legataria ante mortem testatoris decessisset, ut tunc legatum sit in causa caduci *l. 57. ff. de legat. 2.* adeoque 41
*l. 31. de legib.* Principem & ejus uxorem æquiparans, non queat pertinere ad materiam Juliæ & Papiæ caducitatis. Propriè enim & ordinario jure, si Principis uxori quid legatum sit, haud potest videri Imperio legatum, ceu cui illa non præest, ideoque si fiscum augeri voluerimus, alia quam in Principe, necessitas fuit caducitatis, sicut in quibusvis aliorum legatis, inducendæ *d. l. 57. ff. d. legat. 2.* & Augustæ lege Juliâ & Papiâ non solvendæ *d. l. 31. ff. de legib. verb. Augusta autem licet legibus (sc. Iulia & Papia) soluta non est.* Cùm tamen ex Principum speciali privilegio, eorum uxores, non solum dignitatis maritorum, sed & eorum 42
planè participes factæ fuerint, quæ vel ad Imperii splendorem, *Nov. 105. c. 2. pr.* vel ad ipsum Imperium *Nov. 8. c. 1. pr.* vel ad ea in quibus Princeps & fiscus eodem numero sunt *l. 6. in f. ff de jur. fisc.* pertinent, nullum amplius superest dubium, quin etiam id, quod Principis uxori legatum est, videatur Imperio seu Imperii dignitati, cujus illa est particeps, legatum esse, adeoque legatariâ ante testatorem demortuâ, absque caducitatis invento, acquiratur ei, penes quem est Imperium, & quidem ut tali, seu ipsi imperio, tanquam id sit pro successore. Nihil igitur 43
movet, quod non tam Principis uxor, atque ipse Princeps, habeat successorem in Imperio, dum in ejus locum nulla alia eligitur, Principe

aliquando aliam uxorem non ducente, aut si quæ ducatur, illâ non jure
44 successionis adscitâ. Breviter *l. 57. de legat. 2.* spectat ad jus ordinarium, quo Principis uxor legibus, Juliâ & Papiâ, non est soluta, ob rationes extra privilegii causam suæ personæ congruentes: *L. 31. de legib.* ad privilegium, quo Principis uxor iisdem legibus eximitur, ob rationes nunc
45 ex privilegio eò quadrantes. Satis de primo quæstionis membro quatenus Princeps solutus sit legibus! Cum itaque, quod alterum ejus membrum attinet, lex illa, quâ suum cuiquam invito nequit auferri, quâque cujuslibet, etiam inviti & ignorantis, conditio quidem melior at non deterior, potest reddi, innitatur rationi naturali, ac sit universalis *l. 11. & 206. ff. d. R. I. l. 39. ff. de negot. gest.* & verò Princeps tam jure naturæ, quàm legibus civilibus naturali rationi innitentibus obligetur, *num. 4. 14. & seq. hic.* sequitur, ipsum haud valere suum cuiquam eripere, & secus agendo peccare, ac pœnam Dei æternam habere metuendam, *Gail. lib. 2. obs. 56. n. 9. & seq. Gœhaus. part. 1. peric. Acad. 4. quæst. 27. & 28.* quemadmodum Achab hoc nomine pœnam accipit non ab
46 homine, sed à Deo *I. Reg. c. 21. II Reg. c. 9. v. 26.* Quibus nil derogat, quòd disputare de principali judicio non liceat, *l. 3. C. de crim. sacrileg.* ad quam objectionem non quidem concesserim sufficere, si distinguatur inter potestatem & voluntatem Principis, ita ut non de illa, utique verò de hac disputare permittatur, an nimirum Princeps ita voluerit, uti statuerit? cùm potiùs præsumatur velle nihil, nisi quod æquum & justum est, ac si aliud statuerit, putandum sit, id per importunitatem partis, sub- & obreptitiè contigisse, neque Principem tale quid facturum fuisse, si certam scientiam habuisset. *v. Gail. lib. 1. obs. 14. n. 6. VVesenb. p. 7.*
47 *consil 303. n. 89.* Nam hâc ipsâ distinctione fieret, ut dicendum sit, non oportere de Principis facto disputare tunc, quando de ipsius voluntate expressè constat, adeoq; penes ipsum contra omne jus futuram infinitam imperii potestatem, liberamq; facultatem disponendi adjectâ clausulâ, Non obstante. *Gail. d. loc. per l. ult. C. si contr. jus vel util. publ. Ayrer. process. hist. p. 1. c. 10. obs. 1. n. 6.* quod ipsum tamen est, quod quæritur, quodque antea de possibilitate juris, & nisi quatenus mutatio legis justâ ratione fieri posset, *vid. n. 6. & 22. hic.* fuit negatum, *vid. VVesenb. d. cons.*
48 *303. n. 86.* Rectiùs forsitan ita: Haud concessum esse Principi *per l. 3. C. de crim. sacril. & l. ult. C. Si contra jus vel ut. publ.* ut queat, possibilitate scilicet juris & sine peccato, quicquam facere contra jus, justitiam

& æqui-

& æquitatem: nec etiam in iis legibus inveniri, quod tale quidpiam ab Imperatore factum sit aut approbatum, ita ut omnia alia, quæcunque Princeps comitteret injusta, pro justis sint habenda, verùm potiùs, Principem statuisse quod justum est, at quod saltem injustum quibusdam appareret, *add. infr. n. 53. hîc in fin.* ut tunc conveniens sit datis à se judicibus suisq; subditis, de justitiâ suarum legum factorumve non dubitare, sed persuasum sibi habere, Principem justam statuendi habuisse causam & factum ejus justum esse, *v. Besold. part. 5. consil. 249. n. 21.* E contra in nostro casu minimè dubia est causæ justitia, sed notoria injustitia, ideoque diversissima quæstio, an scilicet Princeps possit sine peccato agere, quòd notoriè injustùm est? adhuc porrò benè negatur per *l. 11. & 16. C. de judic. l. 3. & 7. C. de prec. Imper. offer. l. 4. & 5. C. de emancip. liber. c. 8. dist. 9. c. 11. caus. 25. q. 1.* His autem nihil adversatur *1. Sam. c 8.* non 49
quidem ex hac ratione, quâ ibi non verum jus Regium, sed tale describi putant, quod peculiariter Regi à Deo erat concessum in pœnam populi temerè petentis Regem, verùm ideò, quia illud verum jus Regium intelligendum sit in casibus exigentis publicæ necessitatis, vel utilitatis. Quod enim illam causam attinet, poterat ea verisimilis videri, eò quod 50
populo Israëlitico justè quidem permissum, postquam filii Samuelis à recta via declinaverant, neque spes suæ per ipsos liberationis ab irruente Rege filiorum Ammon futura esset *d. c. 8. v. 3. c. 12. v. 12.* petere alios judices & Magistratus, sed verò, quando ad morem aliorum populorum præcisè Regem seu statum Regium peteret, *d. c. 8. v. 5. 19. 20.* cùm tamen hactenus sine Rege & in alio statu se in omni justitia absque ullâ querelâ gubernatum, toties quoque à manu hostium liberatum esse non ignoraret, *d. c. 12. v. 3. 4. 5. 6. 7. & seq. d. c. 8. v. 8.* nihil aliud eo temerario ausu fuerit actum, quàm quod ipsum Deum, autorem omnis humanæ socialitatis, in cujus solo consistit arbitrio, quomodo & per quos inque quo statu & forma velit populum regnare, abjecerit, & quâdam levitate, sepositâ in Deum fiducia, eidem præfinire præsumpserit suæ ab hostibus liberationis & rectæ gubernationis modum ad instar aliorum populorum, utut eam liberationem hactenus æquè in alia Reipublicæ forma obtinuisset, *d. c. 8. v. 8. d. c. 12. v. 12.* Nihilominus hæc 51
vera causa juris Regii non fuit: nam etiamsi ea populi levitas, temeritas, diffidentia, & inordinata Regium statum habendi cupido displicuerit & exosa fuerit Deo, *d. c. 8. v. 8. d. c. 12. v. 12. 17. 18.* haud tamen id populi

populi malum factum effecit, ut aut status Regius constitutus, aut Regi peculiariter talia in subditos jura concessa fuerint saltem in pœnam, quasi vel Deo status Regius esset exosus, vel prædicta regia jura aliis Regibus non competerent, ac potiùs saperent tyrannidem: Priùs enim, nimirum quòd Deo Regius status in se displicuerit, tam alienum à veritate est, ut non solùm in præsenti Israëliticæ Reip. casu Deus ad populi preces benignè respexerit, propter ipsam illius ab hostibus liberationem Regem dando, *1. Sam c. 9. v. 16.* sed & in novo testamento Christus expressè regium statum confirmaverit, jubendo reddere Cæsari, quæ sunt Cæsaris. *Matth. c. 22. v. 21.* Unde quoque B. Lutherus *in postilla domestica super Evang. D. XXIII post Trin. conc. 1.* per ea quæ Cæsaris esse dicuntur *Matth. d. c. 22. v. 21.* ipsa illa jura Regia à Samuele *c. 8.* descripta intelligit, debitoremque Cæsaris *Matth. d. loc.* ad debita Regi-
52 bus jura *1 Sam. 8.* remittit. Alterum, quasi quidem Deus, ne statum Regium in se odisse magis quàm adamasse videatur, Regem dederit in liberationem ab hostibus aliave commoda populi, *d. c. 9. v. 16. & c. 12. v. 20.* attamen ex justa ratione, quâ quis puniendus sit in eo, in quo visus est deliquisse, *Esra c. 6. v. 11. c. 11 circ. fin. x. de excess. Prælat. c. 13. vers. præfatum x. de tempor. ordin. c. 2. inf. x. ne Cler. vel Monach. sec. neg. c. 17. x. de Iudæ. c. 29. inf. x. de jur. patron.* in pœnam temeritatis, diffidentiæ & inordinatæ cupidinis concesserit in certis casibus talia jura, quæ alios Reges non decerent, verùm ad tyrannidem accederent, velut voluerit quosdam casus exceptos, in quibus Regiâ protectione & Regii status commodo non deberet populus frui, ac nunc de bonis sibi ablatis frustrà conqueri, qui antea nunquam eam querelam habuerat
53 *d. c. 8. v. 18. c. 12. v. 3.* itidem errorem involvit: Equidem Deus prædici curat populo jus Regium de cœtero verum ac in jure naturæ & rectâ homini à se inditâ ratione fundatum, ut saltem ostendat, idem jus, quod in alia Reip. forma Magistratui competit, etiam in Regio statu justè pro Reip. necessitate & utilitate exerceri, & tunc fore, ut populus, necessitatis vel utilitatis publicæ rationem non ubique capiens, æquè frustrà queribundus sit, atque si in alio statu (in quo quidem ob deficientes casus hactenus nihil tale contigerat) quid factum fuisset quod captum suum superaret & duntaxat externam quandam injuriæ speciem præ se ferret *add. supr. n. 48. hic.* Insuper Deus nudam temeritatem ac diffidentiam populi sibi displicentem non aliter punit quam increpando,

*d. c. 8.*

*d.c. 8. V. 8.* eoque ipſo, quando non permittit electionem, ſed Regem denominat & præficit *d. c. 9. v. 17. c. 10. v 24. c. 12. v. 13.* nec non miraculosâ ſuæ potentiæ etiam poſt Regem creatum oſtentatione *d. c. 12. v. 18. 19.* Regisque nihilominus approbatione, *ibid. v. 20. & ſeq.* populum docendo, quod absque ſe nullus ſit Rex, ac in ſua ſola poteſtate & prudentia conſiſtat, quemque populum vel per Reges vel alios judices aliove modo æquè rectè judicandi: de cœtero autem verum Regem 55
populo conſtituit, eique verum jus Regium attribuit, & denuò, improbatâ ſaltem per increpationem & miraculoſam potentiæ oſtentationem ſupraſcripta temeritate ac diffidentiâ, approbat, ut meritò illud jus Regium, ſi non aliquâ lege Regiâ aut capitulatione à ſubditis in Regem translatum *v. d. c. 10. v. 24.* certè ab ipſo Deo Regi in ſubditos & eorum bona, *pro modo neceſſitatis vel utilitatis publicæ,* conceſſum putandum ſit, eidem & cujvis alii Regi proinde ipſo jure competens, ad eum quidem etiam effectum, quo quis Princeps, ſi quandoque pactis ab eo jure diſceſſerit, videtur quaſi vi aut metu ad talem capitulationem adactus, ut eâdem irritâ jus ſibi à Deo datum retineat *Schroter.* in dem Anhang
ſeiner Fürſtl. Schatz- und Rent-Cammer. Neque aliud evincitur ex 56
*Deut. c. 17. v. 15. & ſeq. Ezech. c. 46. v. 18. Hiob. c. 31. v. 38. & 39. d. Sam. c 12. v. 3.* ubi ſaltem bona ſubditorum non abſtuliſſe per violentiam gloria & è contrario peccatum eſt, ſi ea per violentiam à Rege forent ablata, non item ſi ex juſta publicæ neceſſitatis vel utilitatis cauſâ. Por-
rò non ſubſiſtit traditum, quaſi *in d. c. 8. Samuelis* videatur jus Regium 57
duntaxat ad populum à petendo Rege deterrendum eſſe propoſitum in gratiam Samuelis, non reverà datum, cum aliud ex eo ſolo perſpiciatur, quo poſt actualem Regis conſtitutionem lex illa Regni denuò populo prælecta, in libro deſcripta fuerit ac repoſita *I. Sam. d. c. 10. v. 24.*
*& 25.* Plura tam in hanc, quàm aliam aliorum ſententiam vide apud 58
Gerhard. *tom. 6. loc. de Magiſtratu* §. *125.* Danhaw. *diſp. de lege th. 1.* §. *172.* Carpzov. *de lege Reg. German. c. 1. Sect. 5.* Arniſæ. *de jur. Majeſtat. lib. 2. c. 1.* §. *4.* Kipping. *inſtit. politic. lib. 1. c. 12.* Quemadmodum verò
non abſurdè, ut opinor, demonſtratum eſt, jus Regium à Samuele in 59
*c. 8.* deſcriptum eſſe verum jus Regium à Deo cuivis Magiſtratui conſtitutum, ut poſſit pro modo publicæ neceſſitatis vel utilitatis illis juribus frui, quæ extra talem cauſam ſaperent tyrannidem, ita nunc, ſi vel maximè in dicto loco nullum verum jus Regium foret conſtitutum, ulterius

60 rius evincendum est, quod nihilominus Principi in casu publicæ necessitatis vel utilitatis competat jus aliquod Regium & dominium in bonis subditorum ex concessione Dei atque ex propria subditorum ad divi-
61 nam & naturalem rationem regulatâ voluntate: Quin enim Deus flagret studio & amore conservandi humanum genus, non modo testatur Jesaias Propheta *in c. 40. v. 11 & seq. c. 41. c. 42. v. 5. c. 43. & 44. pr. item v. 3. & 4.* sed quoque à posteriori ipse effectus, dum illud patitur,
62 nec tollit: Tutissimum igitur illius conservationis medium, nimirum pacificam humanam socialitatem, *Matth. c. 5. v. 43 & seq. c. 7. v. 12. c. 22. v. 39. 40. Luc. c. 6. v. 31. Tob. c. 4. v. 16. Rom. c. 13. v. 8 9. 10. Iesa. c. 19. v. 2.* implantavit homini per rectam rationem naturalem, eique naturam ac rationem indidit, per socialitatem se invicem in pace & bono ordine conservandi, cum tanto quidem affectu, ut etiam in statu primævo, ubi tamen socialitatem contra malitiosos, qui nulli erant, se defendendi gratiâ, nulla necessitas exigebat, homo nihilominus ex divino per rectam rationem indito præcepto & instinctu esset obligatus sese præbere socialem & amabilem erga omnes, quò vel eatenus inter homines foret saltem aliquis rationabilis ordo commodiùs & tranquilliùs vivendi, ac quisque eò melius sciret, quid sui esset officii, atque ad id præstandum magis magisque excitaretur. *Libenthal. polit. Exerc. 1. quæst. 15. Ex.*
63 *2. q. 1.* Hæc eadem divinitus concessa recta ratio, post statum primævum nunc corruptum, eò fortiùs homini suasit socialitatem, & velut
64 necessariam omninò præcepit: Siquidem homo ex natura corrupta existit malitiosus, petulans, facilè irritabilis & ad noxam inferendam promptus ac validus, adhuc tamen etiam illâ divinitus inditâ rectâ ratione præditus, maximeque idoneus ad mutua commoda promovenda, per se verò sine tali mutuo adjumento egenus ac ad sui conservationem ineptus & insufficiens; ne ergò alter ansam accipiat alterum lædendi, sed potius rationem habeat ejus commoda servandi aut promovendi, opus est, ut alter erga alterum se gerat socialem pacificum
65 & quietum *Pufendorf. de jur. nat. Gent. & Civ. lib. 2. c. 3. §. 15.* ideoque Deus, quò magis rectâ ratione, quàm externis legibus, homines inter se viverent, illamque socialitatem verè colerent, eandem satis expressè, & quidem sub pœna æternæ damnationis, præcepit, etiam erga eos exercendam, qui suâ temeritate istam violare auserint *Matth. d. c. 5.*
66 *v. 44. & seq.* Eoque ipso, quòd congregatio universi alicujus populi

seu

seu tota aliqua civitas repiiretur tanquam vir unus. *Nehem. c. 7. v. 66. I. Sam. c. 11. v. 7.* & quòd dissensio inter semetipsum commodissimum videatur etiam Deo medium populi evertendi *Iesa. c. 19. v. 2.* commonemur omnes ad universalem quandam socialitatem, tanquam in qua ipsius generis humani consistat stabilitas, & verò in dissensionibus exitium. Sicut autem Deus humano generi, ad sui conservationem per 67
rectam rationem præcepit quandam universalem socialitatem, ad quam homo sola humanitate, seu quia homo est, solâque sui similem diligendi & conservandi inclinatione ducitur, ita eâdem naturali ratione homini implantatum fuit, ut alios præ aliis ex superveniente causa utilitatis, paritatis morum, virtutis, proximitatis sanguinis &c. magis amet, peculiaremque cum iis colat amicitiam, quâ tamen illa universalis socialitas neutiquam excluditur, sed potius ex eodem fonte procedit, & saltem propter supervenientem particularem amandi causam plus excrescit, in eum usque effectum, ut quod omnibus in universum debetur, præstetur etiam, quoad fieri potest, omnibus at quibusdam præcipuè & magis. Cùm verò illa communis socialitas videretur quasi 68
infinita & remota, ac ad cujusvis utilitates promovendas sæpius insufficiens, nec non peculiaris inter duos vel paucissimos amicitia nimis angusta; cœpit particularis amicitia latius se extendere in eum numerum, qui esset fini assequendo adæquatus, coëuntibus multis in unum, ad utilitates sui conservandi causâ promovendas, & eligentibus ex iis Principem, qui tanquam Dei, humanæ socialitatis autoris, vicarius *Rom. c. 13. Sap c. 6.* pro publica omnium devinctorum salute initium amicitiæ & socialitatis fœdus imperio suo custodiret, unde Respublicæ enatæ. Hæc socialitatis humanæ colendæ ratio nequaquam tollit uni- 69
versalem socialitatem, sed facit saltem excrescere erga concives, ita ut magis præstando præstetur æquè, quod universalis socialitas requirit, manente obligatione etiam erga alios universos, quoad fieri potest, homines, atque sic, dum utraque ex divino & naturali jure, seu recta divinitus homini inditâ ratione profluit *Proverb c. 8. v. 15. 16. ubi sapientiæ Spiritus sancti adscribuntur regna, & eorum administratio. II. Paral. c. 1. v. 8. 10. 11. Rom. c. 13. v. 1.* etiam tenenda est, utut non speciali electione, sed vel successione hæreditariâ vel bellicis victoriis regnum foret constitutum, quia quilibet videtur habere voluntatem, quæ ad rectam à Deo inditam rationem sit accommodata. Hinc obstrictus est imperans

70 seu Princeps, omnia sua jussa & leges dirigere ad totius Reip. quietem, utilitatem & stabilitatem; subditi verò, ut justo huic imperio pareant *Rom. c. 13.* ipsique & bona sua omnia *pro necessitate & utilitate Reip.* tanquam pro majori ac suo privato bono *c. 18 x. de regular.* subsint imperio Principis, imò bona ipsorum sint aliquando per Principem Reip. aut Principis ut talis, non quidem, velut extra publicæ necessitatis aut utilitatis causam, quoad saltem jurisdictionem in protegendo & tuendo occupatam *Meurer.* Jagt- und Forstrecht *part. 4. consil.* Ob eine hohe Obrigkeit *pr. pag. 99.* sed etiam quoad liberam administrationem pro ea necessitate vel utilitate publicâ, seu quoad jurisdictionem occupatam circa administrationem pro tali publicâ necessitate aut utilitate; & aliquando planè quoad ipsam proprietatem, indeque resultantem dominicam potestatem, quâ vel alienatione vel alio modo pro necessitate & utilitate Reip. iis queat dominari *Lampad. de Rep. Rom. Germ. p. 3.*
71 *c. 9 §. 5.* Negari quippe non potest, & modò fuit evictum, Principem in casum publicæ necessitatis vel utilitatis habere dominium & imperium in omnium subditorum bona in universum, ita ut, quemadmodum societas civilis est propter se & suam conservationem, sic totius societatis omnia bona pro illâ suâ conservatione & utilitate sint ipsius Reip. seu
72 Principis ut talis. Si itaque contingit, ut omnia totius societatis civilis bona in universum pro publicâ necessitate aut utilitate forent necessaria, eo casu satis apparet, hæc cuncta esse in dominio Principis, ut talis, quoad ipsam proprietatem, indeque si vel bona vendi acciderit, & Princeps pretium pro Reip. necessitate sublevandâ aut promovendâ utilitate receperit, vel nulla venditione intercedente civium omnia bona ob illam causam alio modo essent consumpta, haud locum habet per contributionem pretii refusio, ceu quia id consumptum, quod pro
73 eâ publicâ causâ erat obligatum & in Reip. dominio. Neque obstat quicquam illud Lancellot. *de jur. publ. lib. 1. c. 1. §. 1. Summar. Imperator est dominus mundi n. 12.* quòd non possint unius rei esse plures domini in solidum, dominio singulari & formali *l. 5. §. ult. ff. commod.* Non enim plures sunt domini, sed cessat subditorum dominium in casu publicæ necessitatis & utilitatis, atque omne tunc est Principis, ut talis, adeoque hoc casu nihil agit Princeps contra regulas juris *in l. 11. & 206. ff. de R. I.*
74 *l. 39. ff. de negot. gest.* verùm dominatur re suâ seu Reipublicæ. Sin verò non omnia totius civilis societatis bona in universum ad publicam

cau-

causam essent impendenda, sed saltem hujus vel illius civis, cum non ejus solius, at omnium civium bona pro Reip, causâ afficiantur, conveniens erit, ut ejus concivis bona pro eâ causâ in dominio Reipub. censeantur saltem pro rata, ac pro eâ portione nulla fiat pretii refusio, ceu quia in communi contributione etiam hic suam partem habet conferendam. Quia tamen totam eam rem publicæ necessitatis vel utilitatis causâ alienari aliove modo consumi contingit, utique ratione reliquarum partium, quæ non existunt in dominio Reipub. statuere videtur Princeps non vi dominii, sed jurisdictionis, occupatæ circa bonorum rectam pro Republicâ administrationem, sibi concessam ipsâ societatis civilis assumptione, seu eo ipso, dum quis in illa societate civili vivit, ut quasi non sine omni voluntate domini princeps ita agat. Hocque eò 75
magis elucescit perspicienti, quod hisce casibus propter partes, quæ in Reip. dominium nondum cesserunt, at tamen in utilitatem ejus subministratæ sunt, fiat pretii refusio vel per communem contributionem, si directò utilitas Reipublicæ versetur, aut si saltem per consequentiam Reipub., principaliter verò hujus vel alterius civis commodum subsit, ab illo solo cive, ita ut partes Reip. non quæsitas, saltem propter publicam utilitatem dominus cogatur vendere pro pretio, vel ipsi Reipublicæ, vel illi civi, quem illam rem habere publicè interest. Quod Prin- 76
cipis exercitium non dominii est, sed jurisdictionis & administrationis, quâ ex una parte quasi ex communi omnium civium consensu, aut saltem secundum cujusq; civilis societatis præsumptam voluntatem, & sic velut ex obligatione, communem utilitatem antefert in statuendo privatæ *l. un.* §. *14. C. de caduc. toll. c. 18. x. de regular. Cicer. lib. 2. offic. pag. 111.* ex altera verò parte etiam præcipit refusionem pretii, quatenus non hujus solius civis bona erant pro causâ publicâ obligata. Atque hoc 77
sensu placet ob causam publicæ utilitatis à communi jure esse recedendum, ac legislatorem non semper respicere, nec respicere debere, quod huic vel illi civi, vel etiam sibi ipsi, sed quod toti Reip. est proficuum, utut eatenus, quatenus quidem pro pretio, at tamen cogatur civis vendere, videatur tale quid Princeps agere cum nocumento aut jactura civis *d. l. un.* §. *14. de caduc. toll. add. Gail. 2. obs. 56. Danhaw. disp. de leg. θ. 1.* §. *171. θ. 3.* §. *182.* Cujus rei exempla in jure nostro passim sunt obvia: ita ob sepulturæ publicum favorem *Carpz. jurispr. Consist. lib. 2. def. 373. & 388* 78
*Naurabt. de vit. & mort. hom. theor. 65.* quo permoti Thebani Epami-

nondam intuitu inopiæ, in qua deceſſit, publico funere ſepelierunt *Micrel. Synth. hiſt. lib 1. ſect. 5. quæſt 7.* rectè cogit Magiſtratus vendere iter ad ſepulchrum *l. 12. pr. ff. de religioſ. Struv. Synt. Civ. Ex. 15. th. 74. Ex. 48. th. 88. Ex. 23. th 7.* ſicut etiam jure vendit pro ſumptibus funeris
79 conſequendis ex hæreditate *d. l. 12. §. ult. l. 14. ff. de religioſ.* Similiter publico libertatis favore *§. ult. inſtit. de donation. verſ. cujus favore antiquos legumlatores. l. 24. § 10. ff. de fideicom. libert.* jubet partem, quam quis in ſervo communi habet, vendere ſocio manumittere volenti *d. §. ult. Inſt. de donat. l. 1. & 2. C. de commun. ſerv. manum.* itemve vendere ſervos, in quos domini intolerabilem ſævitiam exercent, eò quòd Reipubl. expediat, ne quis re ſuâ malè utatur *§. 2 Inſt. de his qui ſui vel alien.*
80 *jur.* Eodem modo, ne fundi ſint cum damno publico inculti, cogit vendere aditum vicino ad prædium confinibus prædiis non ſervien-
81 tibus undique circumdatum *Struv. S. C. Ex. 13. th. 29.* nec non publicæ neceſſitatis vel utilitatis causâ fundum aut domum ad neceſſarium Eccleſiæ vel Reipublicæ uſum, veluti ad templum, cœmeterium, Regis palatium *l. 41. l. 2. §. 7. ff. de religioſ. l. 17. ff. de uſufr. Hahn. ad VVeſenb. ff.*
82 *de empt. vend. n. 5. Struv. Synt. Civ. exerc. 23. th. 7. Exerc. 50. th. 80.* fundum quoq; ad viam publicam fluminis impetu fortè amiſſam *l. 14. §. 1. ff. quemadmodum ſervit. amitt. Struv. Ex. 23. th. 7. & Ex. 45. th 56. in fin.*
83 Idem porrò perſpicitur, ſi ob ceſſationem tributorum venditio facta jure ſubſiſtit *t. t. C. ſi propt. publ. penſit. vendit. fuer. celebr. l. 11. ff. de eviction.*
84 Si bona privatorum benè merentibus à Magiſtratu in præmia aſſignen-
85 tur *l. 11. ff. de evection.* ſi metalla, quæ jure civili ſunt pars fundi & fructus ejus naturales, *l. 77. ff. d. V. S* ad fundi dominum pertinentes *l. 13. §. 1. ff. commun. præd. l. 7. §. 13. & 14. ff. ſolut. matrim. l. 52. §. 8. ff. de furt. l. 9. §. 3. l. 13. §. 5. ff. de uſufr.* alteri non domino excidere conſuetudo, etiam ab antiquis temporibus, permittat *d. l. 13. §. 1. commun. præd. l. 3. C. de*
86 *metallar.* Si propter dotem permittantur alienari res, quæ reſtitutioni
87 ſunt obnoxiæ *Auth. Res quæ. C. commun. de legat.* Si tempore annonæ quis emere, atque ſic pecuniam ſuam expendere pro annonæ caritate evitandâ cogatur *l. 2. C. ut nem. lic. in empt. ſpec.* aut etiam vendere frumentum aliave victualia egenti, in quantum indiget *l. 1. & 2. d. tit. l. 1. §. 11. ff. de offic. Præf. urb. Hahn. ad VVeſ. ff. de empt. vend. n. 5. Struv. d.*
88 *Exerc. 23. th. 7.* vel ſi alio quovis tempore quis non voluntario, ſed ſtatuto pretio vendere *l. 1. §. 11. ff. de offic. præf. urb.* aut in negotiationibus

& mer-

& mercaturis certa statuta observare teneatur *Marquard. de jur. mercat. lib. 2. c. 2. n. 22.* Plura simili videre licet *in Nov. Leon. 102. c. 19. dist. 54.* 89
Quibus deniq; adjiciendum, quòd istis Principiis modò traditis omni- 90
nò sit conveniens, si duæ vel plures publicæ necessitates vel utilitates concurrant, nec tamen ulla sint media quibus eæ omnes simul queant obtineri, ut tunc eam præferre oporteat quæ potior est *v. tr. de ligno & lapid. part. 1. class. 2. Sect. 2. §. 13. n 6. & seq. it. n. 13. class. 12. Sect. 5. §. 3. n. 10.*
maximè ubi a diversis subjectis eædem essent perficiendæ, & unus eo- 91
rum insuper aliquo speciali jure niteretur *d. class 12. Sect. 5. §. 3. n. 5.*

# *Quæstio III.*

## Quatenus quis præstare teneatur, quod alteri prodest & sibi non nocet?

1
QUemadmodum stricto jure civili nemo potest cogi, ut rei suæ usum alteri concedat, etiamsi nihil sui intersit *l. 17. §. 3. ff. commodat. l. 2. §. 5. ff. de aq. pluv.* nec quisquam tantopere lucrum alterius promovere, quàm saltem ei damnum non inferre, obligatus est *d. l. 2. §. 5. de aq. pluv.* ne quidem ex æquitate tunc, quando cum proprio incommodo aut proprii lucri intermissione alterius commoda forent promovenda *l. 26. ff. de damn. inf. l. pen ff. ad exhib.* ita è contrariò sponte sequitur,
æquitatis rationem obligare unumquemque ad promovenda alterius 2
commoda, quatenus sine proprio damno, propriive lucri perditione queat fieri *d. l. 26. ff. de damn. infect. add. quæst. præced. n. 62. & seq.* & usum rei suæ alteri concedendum esse ex dictamine æquitatis, quando sui nihil interest: idque non modò in casibus, ubi quæstio vertitur de restituendis iis quæ jam sunt facta *d. l. 2. §. 5. de aq. pluv. Wesenb. part. 7. consil. 346. n. 15. & 29.* sed etiam, quando agitur de iis, quæ noviter facienda sunt vel concedenda, velut apparet (1) ex prædicto argumento à contrario sensu *l. 26. de damn. inf. l. pen. ad exhib.* quarum legum ratio non ponitur in novitate operis, sed in perditione proprii lucri, propriove damno. (2) ex generalitate *l. 7. C. de precib. Imper. offerr.* (3) ex ratione æquitatis, quæ impatiens est invidiæ, quâ etiam unusquisque, ceu naturali instinctu, ductus diligit proximum tanquam seipsum, ut velit semper eum juvare, in quantum absque proprio incommodo possit fieri,

fieri *v. quæst. praced. n. 62. & seq.* quæ sanè æquitatis ratio æquè se exerit, ubi de novo quid concedendum est, quàm ubi de restituendis, quæ fa-
4 cta sunt, agitur: ut & ideò Wesenbec. in casu proposito non magnoperè confidat huic distinctioni, eventualiter se fundando in alia ratione, nimirum quòd alterius intersit *d. cons. 346 n. 23. 29. & in fin.* quo vero casu neque æquitatis rationem poscere concessionem ante dictum est.
5 Stat ergò universalis regula: Concedendum esse, utut non stricto positivo jure, saltem ex æquitate naturali, quod alteri prodest & sibi non nocet, *add. Covarruv. pract. quæst. c 37 n. 1. circ. fin. ii. n. 2. & 3. Ayrer. process. histor. p. 1. c. 10. obs. 2. n. 4. Noë Meurer.* Jagt- und Forstrecht
6 *part. 2.* von General- und gemeinen Regeln. *reg. 6. pag 53.* Unde ex hoc principio omnes res quoad illum usum, quem uno usurpante aliis quoq; sufficientem præbent, videntur esse communes *v. Franzk. Exerc. 4. quæst. 1. §. 2.* veluti fluminum certi usus, dominis eorum nihil nocentes, omnibus patent hominibus, etiamsi flumina olim ad populum duntaxat ejus ditionis, quam perfluunt, & hodie ad dominos Regalium ac
7 superioritatis territorialis pertineant. Multo magis Princeps secundum eam æquitatem, & quasi propriam domini voluntatem, quâ quisque bonus nihil, nisi quod æquum est, velle, neque invidere proximo, quo ipse frui nequit, censetur, statuendi jus habet, ut quis præstet alteri, quod eidem prodest & sibi non nocet, eoque ipso nullam infert injuriam ei, qui præsumptivè volens est aut certè pro volente habendus.

# *Quæstio IV.*

## An Principi justa statuendi causa sit, si ob tributa, collectas, decimas, aliosvè reditus sui intersit?

Seu,

## An causa redituum sit privata vel publica, ita ut Princeps propter eam statuendo faciat officium Principis?

1 Sunt qui putant, Principi consultius esse, subditorum facultates multâ tributorum & collectarum exactione extenuare, eoque omnem rebellionis occasionem & potestatem ipsis præcludere; Sed præterquam quòd

quòd id consilii sit tyrannicum, oppido falluntur omnes, qui id persuasum habent. Ea enim tyrannide omnium odium in se excitat Princeps, 2
dum cives sentiunt parum de sua salute, at multum solicitum esse Principem de proprio commodo, insidiantes propterea ipsius tum personæ quum regno, *conf. Micral. Synt. hist. lib. 2. Sect. 4. quæst. 24. vers. Sed ob novas exactiones. quæst. 25. pr. vers. suis eam ob causam invisus lib. 3. sect. 5. quæst 5. pag. 983. vers. Ostanus II. F. propter exactiones graves. pag. 788. vers. Allerius Megapolitanus.* Præterea subditi omnibus facultatibus exuti, 3
nilque amplius, quod amittere possint, reliquum habentes, contra hostem quandoque ingruentem pugnabunt segniter, aut spe lucri ad hostem facilè deficient, ob quem unicè metum Romani nullis hominibus infimi census in bello utebantur *Micral. d. tr. lib. 2. sect. 1. quæst. 10. Pufendorf.* Einleitung zu der Histori der Reiche und Staaten in *Europa c 1 §. 13. pag. 29. 30.* Econtra Principem, qui pro Reip. saltem necessitate 4
collectas & tributa modestè suscipit, omnes amant cives, perspicientes non aliam census exigendi rationem, quàm suam propriam stabilitatem & salutem; Nemo erit qui seipsum oderit aut talem bonum Principem velit eversum, lætantem nunquam lucro quo provincialis opprimeretur. Subditi non excoriati penitus, sed facultatibus pollentes, sæpiùs dando parum, plus dabunt successivè, quàm semel dederunt exhausti, insuperque erunt semper valentes liberare quocunque tempore & casu Principem & Rempubl. ab omni periculo, nunquam etiam negligentes Reipublicæ salutem, in qua suam & bonorum suorum cernunt securitatem. Saniores itaque sunt, qui consulunt, Principis magnoperè 5
interesse, pingues & locupletes habere subditos, tanquam thesauros & nervos Reipublicæ, adeoque ad Principis curam omninò spectare, prospicere subditis de omni via, quâ licitè & honestè facultates suas queant augere, unde postmodum valeant tributa, census, aliave debita præstando, Reipublicæ necessitates sublevare, in tantum ut non relinquendum sit cujusvis cerebrinæ libertati aut pigritiei, eam viam negligere, *conf. Merckelbach. tom. 1. inter cons. Klock. 10. n. 865. 866. tom. 3. consil. 149. n. 316. 317. 321. per §. 2. Inst. de his qui sui vel alieni jur. l. 2. C. de omn. agr. desert. l. un. § 14. in fin. C. de caduc. tollend. Menoch. consil. 28. n. 23.* [*qui tamen ibidem ex l. 1. ff. de bon. damnat. minùs congruè & piè argumentatur, quasi ideò facultatibus subditorum prospicere deberet Princeps, ut in casum ob delicta confiscationis eò majus sit unicum lucrum, non aliâ intentione, quàm si*

 *tyran-*

*tyranni solent providere subditis, ut pingues uno immodicæ contributionis ictu penitus expungerent, & quod sinistrâ dedissent, fortiori dextra auferrent manu*] *VVesenb. part. I. consil. 45. n 12. It. per l. 13. C de nupt & l. ult. vers. commodis subditorum prospicientes. C. de religios. id. VVesenb. part. 7.*
6 *consil. 303. n. 69. Bocer. de jur. collect. c. 1. n. 14. 15. 16.* Hocque ipsum est, in quo bonum quemque Principem videmus quotidiè occupatum & desudantem, ut nimirum in Republica sua sit agrorum, vinearum, hortorum, sylvarumque cultura; floreant varia artificia, quibus omnis materia rudis ad artis speciem tam pro incolarum necessitate, quàm pecuniâ aliunde dehinc quærendâ redigitur: ut itidem bene se habeant commercia. Et breviter, ut sint viæ multæ, quibus suæ Reipublicæ cives & incolæ honestè ditescant, ne vel unquam non sint habiles sufferre Reipublicæ onera, vel planè occasionem nanciscantur ex desperatione fortunæ quicquam moliri rebelles contra Magistratum, imperium ejus declinando aliove modo imperii habenas detrectando *vid.* Schröters Fürstl. Schatz- und Rent-Cammer *passim.* Pufendorffs Einleitung zu der Histori der Reichen und Staaten in *Europa c. 1. §. 16. pag. 41. & 42.*
7 Quantum etiam ad decimas aliosve Principum reditus attinet, haud obscurum ulli est, quo ampliores cuique Principi sunt proventus & annui reditus, eo majorem quoque censeri ejus potentiam & splendidiorem
8 autoritatem apud exteros. Cùm autem subditorum & Reipublicæ intersit, sub potentiore Principe majori gaudere securitate & protectione *Menoch. consil. 32. n. 26. Merckelbach. tom. 1. inter consil. Klock. 20. n. 239. & 240.* utique etiam Principis curæ ex publicæ utilitatis & securitatis ratione incumbit, ut reditus proventusque provinciales omni justâ viâ
9 adaugeat, & potissimùm, qui sunt, conservet: Qualis via nulla justior esse potest, quàm quâ culturam agrorum præcipiendo, tum Reipublicæ in decimis quùm agri domino, eumque ditando iterum Reipublicæ
10 consulit, eoque nomine non parum laudis meretur Hassiæ aliquando tutrix & Regina, Serenissima Domina Elisabetha Dorothea vidua Ludovici Sexti, dum ad cujusdam Nobilis de incultis civium agris querelam (de quibus decimarum certa pars Principi, reliqua Nobili competebat) ad præfectum loci emisit tale mandatum: Lieber Getreuer. Wir geben dir durch die Beylage gnädigst zu vernehmen/ wessen bey uns N. über die Bürger zu N. sich beschweret und bittet. Nachdem wir nun dieses Anmassen/ wann es geklagter massen beschaffen/ zu unsers

unsers geliebten ältern noch minderjährigen Sohns Ld. Nachtheil gar nicht gestatten können oder wollen; So ist hiemit unser gnädigster Befehl/ daß du die Sach auß dem Fundament untersuchest/ und da sich selbige also verhält/ alsdann die Beklagte dahin anhaltest/ daß sie die zehendbare Felder nicht ungebauet liegen lassen/ sondern der Gebühr anbauen/ und die Schuldigkeit davon abrichten. dat. Darmstatt den 3. Febr. Anno 1681.

# *Quæstio V.*

## Num herbæ aliæve res è terra absq; accedente hominis industria naturaliter provenientes adhuc hodie post inducta rerum dominia in agris privatorum sint omnium hominum communes?

Contendunt id aliqui sub obtentu, quod domini agrorum privatorum, postquam fructus satos collegerint, haud valeant prohibere, quò minùs sui concives aliique incolæ pecora immittant ad depascendum herbas quæ ex iis agris sponte nascerentur, idque per æquitatis rationem, quâ quis, quod sibi non nocet & alteri prodest, pati obligatus est. *v. Covarruv. pract. quæst. c. 37. n. 1. vers. sed & in hoc tractatu.* 1
Ex quo certè tradito sequi foret necessum, ut illa communis regula, quâ omnis fructus non jure seminis, sed jure soli percipitur, quâque impensa opera non facit partem dominii, *v. tr. de ligno & lapide part. 1. Class. 3. Sect. 4. §. 1.* omnino suum perdere videatur officium ac potius invertenda esse, dum sic fructus, humanâ aliquâ industriâ quæsiti pertinerent ad dominum fundi non jure dominii, sed propter impensum laborem, & si hujusmodi fructus communioni subjicerentur, ipse operâ frustratus afficeretur damno, quale vero nullum pateretur in herbis sponte nascentibus, ceu in quibus nullum, quem perdere possit, laborem suâ impenderit. Similiter frutices arboresve sua pte sponte in cujusdam privato agro provenientes quoad usum forent communes, *Covarruv. d. c. 37. n 3. vers. Alioqui sequeretur.* Quemadmodum etiam non videmus à dominis fundorum prohiberi illos, qui ex fruticibus naturaliter enatis colligunt nuces, similesve fructus, quorum perditio non tantoperè do-

2
3
4
5

6 mino fundi eſſet damnoſa. Verum erronea ſunt hæc tradita, neque ſatis inde probantur, quod collectis frugibus paſtus ſit communis, quod-
7 ve æquitas ita ſuadeat. Siquidem iſta æquitas tunc demum procedit, quando ipſe fundi dominus iis fructibus non velit uti, adeoque ratio potius poſtulat, ſi dominus agri herbam naturaliter naſcentem, ac jure ſoli ſuam, vellet vendere, locare, propriisve animalibus paſcendis illæſam ſervare: Si ipſe vellet nuces è fruticibus colligere, lignis in ſuo fundo natis ad medicinam, odorem vel aliter uti, quòd tunc aliis non dominis talis uſus minimè proſtet, ſed eos à ſuo fundo prohibere ipſi ſit liberum, cùm his caſibus eidem ex communi uſu accideret damnum, nec ampliùs quiret allegari ſua indemnitas. *Covarruv. d. c. 37. n. 2. & 3.*
8 Quòd etiam collectis frumentis paſtus pecorum in agris privatorum omnibus incolis ſit communis, id ex ſpeciali publicæ neceſſitatis & utilitatis causâ, dominium tunc Reipublicæ ejusve Rectoribus ex præſumpta civium voluntate tribuente, *v. ſupra quæſt. 2. n. 70. & ſeq.* receptum, neque ad alios diſſimiles caſus, ubi nulla cauſa publica intercedit, trahendum, aut ex caſu ſpeciali univerſalis regula conſtituenda eſt,
9 *arg. l. 162. ff. de R. I. c. 78. cod. in 6.* Perſpicitur autem publica neceſſitas in eo, quò uberior & facilior ſit paſtus pecoribus pro publico victu carnium, propter quam rationem vel prohiberi privati agrorum domini poſſent, ne in ſuis agris novellarent, ſi alunde frumentorum eſſet copia, at paſtuum inopia *Covarruv. d. c. 37. n. 5.* multò magis, ne collectis frugibus herbas in agris ſponte naſcentes vendant, aliove modo in uſus
10 ſuos colligant & convertant *Covarruv. d. c. 37. n. 3. verſ. octavò probatur,*
11 *ibi: Quicquid ſit jure communi.* Sanè extra publicæ neceſſitatis cauſam, ſi talis prohibitio vel planè non, vel ſaltem certis temporibus eſſet neceſſaria, nulla ſupereſt controverſia, quin domini agrorum, jure ſuæ proprietatis, illo quidem caſu ſemper, hoc verò usque ad prohibita tempora, herbis ſponte in agris naſcentibus liberè fruantur, ex quo ſatis
12 ſuperque de ſuo earum herbarum dominio liquet. Equidem Reipublicæ in bona ſubditorum dominium duntaxat eò usque particulare dominium abſorbet quousque ſe porrigit publica neceſſitas vel utilitas:
13 Et hoc eſt quòd alicubi, ubi aliunde paſcua ſufficiunt, nulla talis ſtet prohibitio, nihilque impediat agrorum dominos gramina in iis naſcen-
14 tia ſibi ſolis ſervare: alibi verò, ubi quidem aliunde paſtus ſunt, at inſufficientes, qui ſaltem aliquale augmentum deſiderant, prohibitio reſtringatur

gatur

gatur ad certa anni tempora, quibus demum, nec ſtatim collectis fru-
gibus, agri privatorum ſint relinquendi ad paſtum communem, veluti à
die Michaelis aut Martini uſque ad diem Petri, Georgii, paſchatos &c.
quo caſu denuò dominis agrorum libera foret intermediis temporibus
poſt collectos fructus ſatos etiam graminum perceptio. Et denique 15
quòd in aliis locis, ubi paſtuum inopia poſcit, prohibitio ſit abſoluta, ni-
mirum ut ſtatim poſt fructus ſatos deſecatos paſtus in agris privatorum
fiat communis, quo unico caſu ex publicæ neceſſitatis ratione domi-
nium particulare quoad gramina ſponte naſcentia penitus evaneſceret.
Hoc ipſum ampliationem recipit, utut forſitan alicubi etiam poſteriori 16
caſu certa tempora eſſent præfinita, at non ex ea cauſa, quòd paſtus
anteà non tantoperè foret neceſſarius, verùm ex aliis planè rationibus:
veluti ne quis in ſecandis & exſiccandis graminibus pro uſu fœni ſit
usque ad hyemem negligens, eoque ipſo futurum, ut herbæ, quæ poſt-
modùm ex agris naſcerentur, in præjudicium paſtus corrumpantur
frigore: aut ſi quandoque quis ex juſta cauſa fuiſſet impeditus, quò
minùs opportuno tempore, dum alii fœna ſiccant, idipſum perficere
fœnaque pratis evehere potuerit, ne ſtatim communi paſtu ipſi ſuum
auferatur vel corrumpatur &c. Unde illis agrorum dominis, qui fortè 17
maturiùs fructus ſuos ſecârunt, haud permiſſum tali caſu puto depa-
ſtum, aliamve perceptionem herbarum, quæ poſteà ſponte naſcerentur,
& ad paſtum communem ſpectarent, ceu ſtatim poſt fructus collectos
competentem, & ſaltem ob alias cauſas in certa tempora protractum.
Obiter hîc interjicio, antequam aliis pro contrariâ ſententiâ argumentis 18
ſatisfaciam, quòd hactenus dicta ſuo modo adhuc procedant in caſibus,
ubi paſtus competeret jure ſervitutis, cum expreſſa temporum præfini-
tione conſtitutæ: Siquidem dominus ſervitutis præſumitur ſibi pro-
ſpexiſſe de ſufficienti uſu, adeoque ultra ea tempora, ullum paſcendi jus
non videtur conſtitutum, *v. Reſponſum & judicatum apud Beſold. in theſ.
pract. voc.* Wald. Digredior nunc ad aliam cauſam, quâ communio- 19
nem herbarum in agris privatorum ſponte naſcentium putant firmari,
quòd ſcilicet viatori permittatur equum ſuum, reficiendi gratiâ, pabu-
lare in alieno agro, in quantum juxta viam ſtans queat arripere: Sed ex
hac, etiam in fructibus induſtriâ aliquâ quæſitis, conceſsâ licentiâ de-
prompta illatio facilè corruit ex iis quæ dixi in tr. de ligno & lapide
*part. 1. Claſ. 4. Sect. 3. §. 2. n. 2. & ſeq.*

# *Quæstio VI.*

## An & quatenus in Imperio hodierno Romano-Germanico alter in alterius Status territorio possit quid peragere, quod jurisdictionem sapiat?

1 OMnis jurisdictio, tam criminalis quam civilis, in Majestate indubiè residet, *v. passim Lampad. de Rep. Rom. Germ. part. 1. §. 45. 49. 51. 63. &c.* Etiamsi verò in nostro Imperio Romano-Germanico, prout
2 istud ut una aliqua Civitas consideratur, Majestas sit penes omnes Status conjunctim, *Lampad. d. tr. p. 3. c. 8. §. 7. in f. §. 12. 13. 14. 20. c. XI. §. 15.*
3 *& seq. Engelbrecht. de jurisdict. Imp. th. 69. & seq.* indeque jurisdictio ab omnibus junctim sumptis exerceatur per judicium aulicum & Cameræ, *Struv. Synt. Civ. Exerc. 4. th. 79.* in omnes qui imperio, ita conside-
4 rato, subjecti sunt. *Id. Struv. Exerc. 2. th. 10.* atque sic Imperii Statui, *ut tali*, in alterius Status territorio, *tanquam parte illius universalis territorii Romano-Germanici*, aliqua universalis jurisdictio, seu potiùs indivisim aliqua jurisdictionis pars, videatur competere, præsertim Imperatori ratione illorum jurium quæ ipse solus divisim exercere jus habet, *Lampad. d. part. 3. c. 3. §. 7. 13. & 20. in fin. add. Cluten. Syllog. rer. quotid. th. 20. & seq. Engelbrecht. de jurisdict. Imper. th. 65. & seq.* nec non præcipuè etiam aliis Statibus tunc, quando unus à reliquis vel conventione impeditus, vel votorum pluralitate victus, non valet liberè in suo terri-
5 torio agere, *Lampad. d. loc.* tamen dicendum est Principes ac Status Imperii, etiam quoad ea ipsa, quæ in Comitiis ab omnibus statuuntur, in suis ditionibus independentem, primariam ac Majestaticam habere administrandi potestatem & jurisdictionem particularem, *Lampad. d. c.*
6 *3. §. 16. & seq. & part. 1. §. 62.* multò minùs dubitare licet, iisdem in rebus ad Comitia non spectantibus separatam ac particularem competere jurisdictionem territorialem, *Struv. Synt. feud. c. 14. aph. 29. n. 5. p. m. 538. pr.* ideoque in his alterum in alterius territorio neutiquam quid statu-
7 ere posse, neque ullum actum jurisdictionalem exercere. Sanè Principes hanc suam independentem particularem jurisdictionem non modò actibus possessoriis, veluti delictorum in suis territoriis commissorum cognitione, coërcitione, variorum supplicii instrumentorum erectione &c. stabi-

ſtabilire *Lampad. p. 1. §. 52.* verùm etiam ab aliis prætenſam proteſtando aliisve mediis declinare tantoperè allaborant, ut nec captivum per ſuas provincias ducere, exindeve remitti, ſine datis reverſalibus, patiantur, *Hahn. ad VVeſ. ẘ. de religioſ. n. 5.* ne ſcilicet potiſſimùm de hodierna conſuetudine *v. Orth. de jur. conduc. c. 8. verſ. Quæritur hic: An vicinus.* tales actus alteri proſint ad jurisdictionis præſcriptionem. *Hahn. ad VVeſ. ẘ. de jurisd. n. 12. verſ. Etiamſi Barthol.* Imò ampliùs Principes jurisdictionem in ſuo 8
territorio ob negotiorum multitudinem ſubordinatis judicibus committendam *Lampad. d. tr. p. 1. §. 49. part. 3. c. 15. § 4. & 12.* ſaltem ratione adminiſtrationis ita dividunt, ut cujusque ſubordinati Magiſtratus imperium ad certos territorii limites ſit reſtrictum *Lampad. d. loc. verb. Object. non ſibi contrarius in dict. §. 12. junct. p. 1. §. 60. p. 3. c. 14. §. ult.* quos nec hic transgredi valet, nec alius, utut ab eodem Principe dependens, irrepere jus habet, ne ſi fortè diſtrictum quendam ad alium transferri contingat, tale quid allegetur in præjudicium veteris aut novi domini *arg. c. 18 inf. x. de decim c. 4. cauſ. 7. q. 1. c. 1. cauſ. 9. quæſt. 2. c. un. cauſ. 13. quæſt. 1. Gail. 1. obſ. 3. n. 6. obſ. 4. n 3. Knich. de jur. territ. c 4. n 43. Mollenbec. cent. 1. diviſ. jurid. 35.* Atque ex hac potiſſimum causâ acti- 9
bus jurisdictionalibus magni momenti exercendis plerumque deputatum cernimus certum, eumque præcipuum territorii locum, qui non facilè alienetur, quò ſcilicet magis tanta jura ſerventur territorio. In Du- 10
catu Wolferbytano mihi ad metropolim tot patibula, tot rotas, tot in iis ſuſpenſos fractosque maleficos aliquando miranti relata ejus rei cauſa hæc fuit, quod omnes malefici, qui in eo Ducatu crimen admiſiſſent, ad metropolim plectendi ducerentur, quod idem etiam in Haſſia obſervare licet. Neque eſt, ut ejuſmodi adminiſtrationis divi- 11
ſioni objiciatur, jurisdictionem in ſe, ratione ſubſtantiæ ſeu ipſius juris, eſſe individuam. Etenim illa, utut quoad exercitium ſeu uſum divideretur, adhuc manet in univerſum individua, imò etiam apud ſingulos in ſolidum in ſuis diſtrictibus *Hahn. ad VVeſ. ẘ. de jurisdict. n. 4. verb. individuum.* eodem planè modò, ac ſi cui non omnis jurisdictio, ſed certa ſpecies v. g. inferior & civilis, foret conceſſa, qui eam ſpeciem in ſolidum exerceret *l. 5. C. de defenſ. Civit.* Obiter ei, quæ *num. 7. & ſeq.* data eſt doctrina, adjecerim quod effert *Hahn. ad VVeſ. ẘ. de jurisdict.* 12
*n. 12.* his verbis: Præſcriptis actibus jurisdictionalibus in provincia, "
cenſeri eosdem præſcriptos in reliquis locis & pagis iſtius provinciæ "
" uni

13 , uni eidemque jurisdictioni subjectis. Quibus non obstant *C. 16. & 17.*
*x. de privileg.* ubi in exemptione monasterii à jurisdictione Episco-
pi non videntur comprehensæ capellæ eidem monasterio subjectæ.
14 Siquidem exemptionis privilegium in eo casu singulariter est dire-
ctum ad monasterii principale membrum & caput, adeoque nullam
patitur extensionem ad membra inferiora, quæ tanti fulgoris ac honoris
15 non sunt. In nostro autem casu non de titulo privilegii, sed præscri-
ptionis sermo est, quæ fundamentum habet in possessione, ut tantum
videatur præscriptum quantum possessum, ideoque etiam possessione
capitis provinciæ, tanquam clavis & portæ ad eandem, tota próvincia
16 *v. tr. de lign. & lap. part. 1. Class. XI. Sect. 3. §. 5.* tam quoad commoda,
quàm etiam ratione incommodi, veluti ut quis retortionis jure per to-
tam provinciam id patiatur jus, quod ipse in provinciæ capite, non qui-
dem ex speciali loci statuto vel consuetudine, sed ex generali principio
aut toti provinciæ communi jure, aliis reddi curavit, quasi caput possi-
17 dendo totius provinciæ possessor habendus sit. Idque retortionis jus
etiam in eum casum velim intelligendum, ubi utraque provinciæ pars
18 non à se invicem, at tamen ab eodem domino dependeret. Exemplo
res fiet clarior: Contigit aliquando, dum Hassiæ præfecturam Batte-
bergensem tenebam, ut ex vicina Civitate Hallenbergensi, ad Archi-
Episcopum Coloniensem spectante, quidam incolæ in finibus Hassia-
cis feras essent persecuti: Ob id facinoris petebatur remissio delin-
quentium ad locum delicti, quam Regimen Arnsbergense denegabat,
saltem certam pecuniæ summam pro satisfactione offerendo, eo quòd
ferarum jaculatio in provincia Coloniensi non reputaretur tale crimen,
cujus nomine accusatio criminalis, sicut in Hassia, haberet locum, quod-
que ideo duntaxat transgressio territorii foret consideranda. Cùm au-
tem brevi post prædictæ Civitatis Hallenbergensis Administratores
remissionem quorundam incolarum pagi Bromskirchen peterent, qui
in nundinis Hallenbergensibus deliquerant, eandem præfectus dene-
„ gavi. Instabant illi his suarum Epistolarum verbis: Dieweil aber
„ Burgermeister und Rath allhie unser Bürger Verbrechen derma-
„ len nicht/sondern das Churfürstl. Gericht concernirt/ auch im ge-
„ ringsten damit nichts zu schaffen/ dieser casus aber Uns (vermög
„ Churfürstl. gnädigst ertheilten Marckt privilegii) eintzig und allein
„ angehet/als sehen nicht/ wie wir der angeschlagenen Brüchen entse-
„ het

tzet werden können. Also ersuchen nochmals &c. Ad quas respondi: "
Nachdem aber sothane angeführte Ursach und vermeyntliche Un- "
terscheidung derer ex uno fonte dependirenden Gerichtbarkeiten ein "
widriges nicht erhebet / auch heutiges Tages ohne das derglei- "
chen remissiones de jure nicht necessariæ seynd &c. So hat man ge- "
stalten Dingen nach / bey vorig überschriebener Erklär- und Ent- "
schliessung es nochmals bewenden lassen müssen &c. Cœterum ea, " 19
quæ hactenus de non exercenda jurisdictione in alterius territorio demonstrata sunt, ac regulam constituunt, officium suum perdunt in casibus exceptis, de quibus videre licet tr. de ligno & lapide *part. 1. Claß. 4. Sect. 10. §. unic. add. Knich. de jur. territ. c. 4 n. 27. n. 49 & seq.*

# *Quæstio VII.*

## Utrum dominium hominis in res à Deo creatas solidè probetur ex Psal. 8. adeoque hujus Psal. allegatio in tr. de ligno & lapide part. 1. Claß. 4. Sect. 3. §. XI. n. 3. jure subsistat?

OPponere quis posset, dictum Psalmum non de homine, sed de 1
Christo esse conceptum: Sit ita! Cùm tamen Imago Dei, ad 2
quam homo creatus, talis sit non solùm ratione figuræ externæ, *Genes. c. 5. v. 1.* sed etiam respectu plenæ cognitionis rerum divinarum ac hu- 3
manarum *Genes. c. 2. v. 20. Syr. c. 17. v. 5. 6. & seq. Coloß. 3. v. 10.* Item naturalis ad bonum cognitum propensionis & liberæ voliti executionis 4
*Syr. cap. 15. v. 14. Eph. c. 4. v. 24.* nec non egregiæ cupiditatum & affe- 5
ctuum cum recta ratione conformitatis *Genes. c. 2. v. 25.* ac totius ho- 6
minis immortalitatis *Sap. c. 2. v. 23. Rom. c. 5. v. 12.* & denique etiam 7
quoad externum in res creatas dominium *Genes. c. 1. v. 26. 28. Syr. c. 17. v. 3. & 4.* nihil video, quod impediat illud Christo in creaturas attribu- 8
tum dominium, propter imaginem Dei, etiam homini tribuere. Neque obstat, quòd hæc imago Dei primævo lapsu videatur amissa, ceu quæ 9
Christi adventu ac salvatione humano generi restituta est. *Dunt. cas. conscient. c. 5. quæst. 2. pr.*

# *Quæstio VIII.*

## Quibus variis modis probetur dominium sylvarum, finium, pascuorum, lignationum?

1 DOminii probationem admodum esse difficilem, adeoque raro nisi saltem conjecturis & indiciis fieri posse, copiosè tradit Mascard.
2 *de probat. conclus. 536. & seq.* Quæritur ergò, num sufficientem ad probandum sylvarum dominium præsumptionem inferat earum usus &
3 possessio? Cujus quæstionis affirmativa cùm non raro procedat etiam in possessione simplici *Menoch. de præsumpt. lib. 1. quæst. 48 n. 6. & 7. lib. 4. præsumpt. 116. n. 36. & seq. lib. 6. præs 63. n. 8. & seq. Mascard. de probat.*
4 *conclus. 540.* eò magis locum invenit in possessione, ex qua resultat præscriptio *Menoch. d. præs. 63. n. 20. Mascard. d. conclus 540. n. 20. 25. 26.*
5 & ideò plus multò in possessione inducente præscriptionem inmemorialem *Cothmann. vol. 4. consil. 1. n. 35. & seq. usq; ad 45. Menoch. de præsumpt. lib. 3. præs. 131. n. 41. Mascard. conclus. 549. Cæpoll. de serv. rust præd. c. 22. n. 19. & 20. VVesenb. consil. 301. n. 104. 107. 111. & seq. usq; ad 126.*
6 *Item n. 136. 139. 140. 141. 143.* in quo Wesenbecii consilio reperiri licet adhuc multas alias conjecturas ac modos, quibus dominium sylvæ probatur, cui haud sine fructu jungi poterit non absimile consilium apud Meurerum im Jagt- und Forstrecht *part. 7.* quod incipit: Also verhält
7 sich ein Fall/ 2c. Remittens propterea lectorem ad prædictos Autores unicè transscribo id notabile, si quis haberet plures sibi invicem vicinas sylvas, quasdam duntaxat revocabili jure, quòd, finibus promiscuo usu obscuratis, præsumatur ea pars ad ipsum irrevocabili jure & dominio pertinere, cujus arboribus magis pepercit, at ea pars revocationi subjacere, ex qua liberiùs solebat cædere: Item quòd ille districtus videatur proprius & irrevocabilis, cujus usum, etiam ante acquisitionem revoca-
8 bili titulo reliquarum partium, probâsset. Unde simul apparet, per lignorum incisionem, itemque per pasculationem pecorum in sylvis, probari earum possessionem, tanquam hi actus sint tales, qui non consueverunt fieri nisi à sylvæ domino vel alio possessore, *Mascard. de probat. vol. 3. conclus. 1196. n. 1. 2. 3. Post. de manuten. poss. summar. observ. 23. n. 14. 15. &*
9 *decis. 469. Item decis. 498. n. 3.* quòd tantoperè procedit, ut quoque universi-

versitatis possessio satis censeatur probata, si quidam incolarum ligna universitatis nomine ex sylva cæciderint, aut pecora pasti essent, modò tale quid ex mandato universitatis processerit, aut saltem, dum adhuc lis non esset, & fictio temporis ratihabitionis ad tempus lignationis vel pasculationis translativa posset habere locum, ratihabitio fuerit secuta, aut minimum administratores Civitatis scientiam habuerint eamque rem universitatis nomine fieri passi sint; *Mascard. d. conclus. 1196. n. 11. 14. 16 & seq. Mynsing. decad. 2. Respons. 19. n. 34. & seq. Cæpoll. de serv. rustic. præd. c. 9. n. 26. Post. de manuten poss. summar. obs. 36. n. 13.* Hæc dominii sylvarum, finium ac pascuorum per varias conjecturas probatio clariùs 10
patefiet, si veniam benevolus concesserit lector, ejus rei deductionem huc apponere, jam olim à me perfectam, dum de quibusdam sylvis & pascuis contentio erat inter Civitatem Bidecapensem ab una, & pagos Derbach und Engelbach ab altera parte, ejusque causæ cognitio sylvarum Præfecto, Domino de Lindeman, ac mihi commissa: duxi verò operæ pretium eam meam & prædicti Concommissarii relationem, ceu secundùm quam judicatum fuit, & quæ ideò in his aliisve causis consilii ac sententiæ loco esse possit, huc integram transcribere, quæ ita habet: Als bey Euer Hoch-Fürstl. Durchl. Burgermeister und Rath 11
zu Biedenkopff wider die Gemeinde zu Derbach / der zwischen ihnen streitigen so genanten Pfingstwaid halber / hierbey zurück kommende Appellations Klag / und nachgehends kurtz darauff unterthänigste Bittschrifft / so dann hingegen die Gemeinde Derbach eine Exception-Schrifft samt Beylagen übergeben / haben Eu. Hoch-Fürstl. Durchl. weil auch dabevor bey der mir dem Ober-Forstmeister und dem verstorbenen Regierungs-Rath Dr. Krantzen seel. auffgetragenen Commission das Werck vorgewesen / und von Eu. Hoch-Fürstl. Durchl. am 4. Junii 1683. in einem Rescript an mich den Ober-Forstmeister und Dr. Krantzen auff gewisse Maß ein Bescheid ergangen / solche Sach an uns mit Beyschluß derer zu Darmstatt und Giessen befundenen Acten remittirt / und sub dato 28. Junii 1685. gnädigst befohlen / alles fleissig zu durchlesen / zu erwegen / und mit wieder Zurucksendung der Acten unsern unterthänigsten Bericht / und sonderlich ob vorernantes Eu. Hoch-Fürstl. Durchl. gnädigstes Rescript vom 4. Junii 1683. denen Partheyen publicirt worden / mit angehenckten unmaßgeblichem Gutachten / zu erstatten und einzuschicken. Wir haben 12
zufor-

zuforderst die Momenta dieser Biedenköpffischen Appellation von dem am 10. Martii 1683. zu Giessen publicirten Interlocut, auch deren Dexbächer Einwendung dargegen angesehen/ und befinden sothane Appellation in formalibus beständig/ als nach Besag des Giessischen protocolli vom 15. und 17. Martii 1685. intra decendium interponirt/ darzu in scriptis, und cum expressione causæ, so entweder in appellatione ab interlocuto nöthig/ oder wann dieses vim definitivæ haben solte/ alsdann in arbitrio appellantis, und derselbe nicht verbunden gewesen/ præcisè stante pede & vivâ voce zu appelliren.

*Marant. spec. part. 6. de appellat. n. 136. 138. 142. 153.*
*Rosbach. proceß. judiciar. tit. 73. n. 26.*
*Gail. lib. 1. obs. 130.*

Ingleichen seynd die gravamina appellationis ferner specialiùs am 4. Aprilis, nondum effluxis 25. diebus, überreicht worden. Die materialia belangend/ exprimiren die Appellanten in ihrer den 15. Martii
13 1685. übergebenen Apellations-Schrifft/ und nachgehends den 4. Aprilis 1685. eingereichten gravaminibus appellationis, hauptsächlich nachfolgende Ursachen der vorgenommenen Appellation, nemlich (1.) die Sach gehöre ad forum Commissionis, und seye bey der Commission pendent, (2.) Liesse derer Dexbächer angemaßte und erkante Gegen-Beweiß wider ihr eigene vor Ampt gethane Bekäntnüß (3.) wider die vorhandene Instrumenta publica, deren (4.) eines die Gegentheile juratò zu ediren hätten und darauff (5.) billich der Augenschein einzunehmen gewesen wäre/ (6.) seye in puncto probatorio die Zeugen-Sag publicirt und zu der Gegentheilen Wissenschafft gelanget. (7.) Wären die gegenseitige Zeugen auß ihrem eigenen Mittel und inidonei; (8.) dessen allen laut protocolli vom 24. Novembr. 1684. item 17. und 26. Febr. 1685. beschehenen Einwendens/ auch der interponirten Appellation ungeachtet/ seye gleichwol mit dem erkanten examine fortgefahren worden: Welche causæ appellationis dannenhero/ ob und wie
14 weit sie erheblich seyn möchten/ zu erwegen seynd. Betreffend die erste/ so ist diese Sach zu der jenigen Commission, welche uns der auffgangenen Unkosten/ item der außgeworffenen Steinen halben/ gnädigst auffgetragen worden/ nicht gehörig/ auch könten die Biedenköpffer sich sothaner exception litis pendentiæ seu præventionis nicht bedienen/ weil bey Fürstl. Regierungs-Cantzley sie sich in Verhör/ ingleichem mit

mit Beweißführung und anderen Handlung/ auch so gar mit submission der Sach ad definitivam, würcklich eingelassen. Solte es 15
dann die Meynung auff die jenige Fürstl. Commission haben/ welche ich der Ober-Forstmeister und der abgelebte Regierungs-Rath Dr. Krantz seel. gehabt/ ist dieselbe vor Anfang dieses über die Pfingstwaid entstandenen Streits schon geendigt gewesen/ und würde es dahero mehr pro exceptione litis finitæ, dann pendentiæ seu præventionis geachtet werden können und kein Theil nöthig haben/ sich mit ferneren Beweisung oder andern Handlung zu beladen/ sondern bloß die manutenentz desjenigen was verglichen oder decidirt worden/ contra turbantes zu begehren. Daher dieser Punct auff zwey Fragen auß- 16
läufft: (1.) Ob der jetzige Streit/ die Pfingstwaid betreffend/ in obbemeldte auff mich den Ober-Forstmeister und Dr. Krantzen seel. erkant gewesene Commission mit eingelauffen/ und folglich dadurch mit decidirt sey? (2.) Ob dann die Partheyen durch fernere Handlung 17
sich præjudiciret/ und eo ipso der vorigen decision begeben/ also nunmehr weitere Außführung zuthun/ und darüber eine fernere decision zu erwarten haben? Die erste Frage ist in so weit billich zu affirmiren/ als zwar nicht expressè dieser Pfingstwaid gedacht/ doch solcher Ort/ der situation nach/ nothwendig includirt wird/ cum confinia rem designent, & quicquid intra est, includant.

*VVesenb. consf. 301. n. 78. add. arg. l. 58. ff. d. V. O.*

Dann entweder die bey solcher Commission vom Helffenstein an 18
über die Entzelhard und fürters theils neu gesetzte/ theils nach dem Recess de Anno 1536. confirmirte Steine und Mahlen bedeuten der Biedenköpffer Angeben nach/ bloß den Waidgang/ daß so dann die Gräntze oder Gemarckung in dieser Gegend sich nach dem Recess de anno 1656. verstehe/ oder wie die Derbächer wollen/ zugleich die 19
Gräntz und die Hude: Ersteren Falls abermals entweder eine Mithude nebst denen Biedenköpffern/ als denen die Gemarckung zuständig/ oder die Hude mit Außschliessung der Biedenköpffer/ consequenter 20
käme priori casu die Pfingstwaid quæst. als zwischen der im Recess de año 1656. beschriebenen Gräntz/ und dem anno 1536. gemachten/ año 1682. theils confirmirten/ theils neu determinirten Hudenscheid gelegen/ in Biedenköpffische terminey/ und hätte Derbach den Waidgang darauff/ vel privativè oder mit denen Biedenköpffern/ jure servitutis

21 aut simili. Letzteren Falls aber sothane Hude jure finium, und zwar/ weil Biedenkopff einige Waid in Derbächischer terminey nicht præ-
22 tendirt/ gantz allein: Und wäre also hoc ipso durch die Commission implicitè, auch die Hude auff der Pfingstwaid/ tanquam parte sub constitutis limitibus comprehensâ, erörtert und decidirt.

*d. l. 58. ff. de V. O.*

*VVesenb. d. n. 78.*

23 Daß dermalen die Parthenen nicht nöthig hätten/ weiter um die Hude auff der Pfingstwaid zu streiten sondern (1.) um die Qualität der Steinen (2.) ob in eventum die Hude privativè competire/ oder nebst den Biedenköpffern? also um interpretation der alten und neuen Recessen/ wodurch dann jetzt besagter massen ( so fern auch de cætero sothane alte und neue Recessen in Kräfften bleiben würden ) der Streit auff der quæstionirten Pfingstwaid von sich selbst fiele/ und es einer weiteren Handlung nicht bedürffte/ welche momenta billich ante inchoatum processum zu consideriren und exceptio litis finitæ zu opponiren gestanden/ anerwogen / ob gleich etwa dergleichen exceptiones litis finitæ, si de iis non certò constet, & altioris sint indaginis, in judicio possessorio nicht attendirt/ sondern ad petitorium rejicirt zu werden pflegen.

*Klock. tom. I. Cons. 29. n. 916.*

25 Dannoch lite per commissionem finitâ & certis limitibus, ad minimum juris pascendi, constitutis & apparentibus, weiter ohne Noth gewesen/ vel de toto, vel de parte sub illis limitibus, iisque jam noviter constitutis & confirmatis, comprehensa, ein neu possessorium anzufangen/ oder darin zu handeln/ sondern man hätte solche notorische exceptionem litis finitæ, tanquam quæ exclusisset omnem actionem, etiam in petitorio, possessorium absorbente, bereits dero Zeit füglich einwenden können/ als zum erstenmal im Julio 1682. wiederum de parte sub limitibus comprehensâ sich Streit hervor gethan.

*l. 3. l. 5. l. 7. pr. & §. 4. ff. de except. rei jud. l. 58. ff. d. V. O.*

*Brunnem. proceß. judic. c. 16. n. 5.*

*Nicolai proceß. judic. p. 1. c. 31. n. 5.*

*VVesenb. d. cons. 301. n. 78.*

26 Es scheinet aber auch/ so man die extrajudicial Verhör zwischen den Parthenen vom 16. Julii 1682. ansiehet/ daß hoc ipso diese exceptio

(wie

(wiewol eventualiter in effectu wider sich selbst) eingewendet worden/ indem sich die Biedenköpffer auff die Recessen / mithin auch auff die darin enthaltene decisa bezogen/ und zu deren production so gleich erbiethig gemacht haben.

*vid. Brunnem d. l.*

*Mev. part. 3. decis. 225. n. 7.*

Also/ um auff die zweyte Frag zu kommen/ do weniger præjudicirlich 27
seyn mag/ daß solche hernach tacitè prætcrirte Exception ferner post litem cœptam zwar nicht ad litis ingressum impediendum, sondern in vim peremptoriæ (wann gleich eventualiter in effectu wider sich) opponirt worden. *Nicolai d. l. n. 8.*

Mithin ante conclusionem causæ

*Brunnem. d. c. 16. n. 2.*

ante quam etiam instrumenta & documenta ad faciendas declaran 28
dasve probationes validè producuntur.

*Mascard. de probat. quæst. 6. n. 130. 134. 135. & conclus. 927. n. 1. & seq.*

ideoque multò magis ea, quæ non tam ad faciendas probationes, quàm ad litem perimendam conducunt.

*cit. Autor. & Mascard. conclus. 1236. n. 63.*

Dann obgleich in præsenti casu einige probation, cum protestatione & 29
salvâ interpositâ primâ appellatione, unternommen worden/ so haben doch hernach/ ante factam ab utraque parte vel judice conclusionem, die Biedenköpffer die Recessus nicht weiter ad probandum producirt/ sondern tanquam continentes exceptionem litis finitæ, quâ nunc tota lis, utut eventualiter contra se ipsos, esset perempta, eoque etiam Dexbacensium intentata contraria probatio exclusa. Ob aber sothane 30
Recessen (1.) nebst der Hude auch die Gräntz scheiden/ und (2.) in eventum die Hude privativè, darvon ist hauptsächlich der Zweiffel/ also mehr de qualitate der Hude/ dann von der Hude an sich / und ob solche pro lite perimenda kräfftig allegirte Recessen auch in der Sach selbst vor oder wider Biedenkopff seyen/ und denenselben victoriam ipsius causæ bringen können? Der Recess de anno 1536. ist occasione einer beym 31
Hof-Gericht wegen der Viehtrifft oder Huden und Holtzung Rechthängigen Sach erfolget / und haben beym damaligen Augenschein beyde Theile nicht so wol hauptsächlich die Gräntz oder Gemarckung/ als das jus lignandi & pascendi abgegangen / nicht weniger scheidet

der

der Recess directò & principaliter anders nichts als solche beyde jura
in distinctis paragraphis, als in §. ist hierin erstlich abgeredet ꝛc.
das jus lignandi, & in §. und dieweil dann in den zweyen ꝛc. das
jus pascendi add. in princip. Recessus, verba betreffend etliche Huden
und Viehetrifft und Gehöltz ꝛc. item §. Erstlich nachdem ꝛc. §. item
darentgegen ꝛc. & ibi verba finalia, das haben sie gehalten vor ihren
Gebrauch/ item verb. daß sich die von Biedenkopff der zweyen Wäl-
den ꝛc. wie ihr Gang (sc. illorum universitatis jurium, de quibus erat
33 quæstio) mit sich bringt ꝛc. Gleichwol aber ist auß solchem gemachten
Holtzungs- und Hudenscheid/ und also occasione desselben, der Bieden-
köpffer Eigenthum und Gräntz oder Gemarckung per necessariam
34 consequentiam beweißlich: Dann obgleich (1.) die obbemeldte Wor-
te/ Sollen sich die von Biedenkopff der zweyen Wälden gehalten/
quoad saltem jura pascendi & lignandi, de quibus erat quæstio, zu ver-
stehen seyn möchten/ arg. verb. wie ihr Gang/ so nicht de finibus, son-
dern von den streitigen juribus gewesen/ mit sich bringt; und ob auch
35 schon (2.) sichs ansehen lässet/ daß darab/ weil sie bemeldte Wälde der
Stadt Biedenkopff zum besten Forsten und Hägen/ und deren Ver-
wüstung præcaviren mögen/ keine Gemarckung noch dominium
36 præcisè zu inferiren stehe/ indem dergleichen Macht auch dem jenigen
zukommen kan/ so in aliena sylva das blosse jus lignandi vel glandium,
quocunque titulo herbracht hat/ in tantum ut ipsum sylvæ dominum,
quò minùs nimiâ arborum succisione sylvam devastet, aut in aliud cul-
turæ genus commutet, suoque jure lignandi aut glandium præjudicet,
impedire, ac ad damnum datum resarciendum, & amplius in suo jure
non turbandum, aut re adhuc integrâ & saltem cœptâ, ad inhibendam
sylvæ vastationem agere, vel novum opus nunciare possit.

*l. 2. ff. si ususfr. pet. l. 13. ff. quod vi aut clam.*
*Klock. tom. 4. cons. 50. item cons. 70. n. 161.*
*Brunnem. cent. 4. decis. 38.*
*Iust. Hahn. de jure colonar. conclus. 289.*

In welchem sensu dann/ auch beyden Dorffschafften nachgegeben zu
seyn scheinen könte/ eben solche Wälde zu ihrem gebührenden Theil/
37 sc. juris lignandi & pascendi, in guter Häge zu halten. Wofern auch
gleich (3.) jemanden bedüncken wolte/ daß zu Erhebung einiger Ge-
marckung/ die denen Biedenköpffern in offt erwehntem Recess gege-
ben:

bene potestas pignorandi, item Bussen und Abtrag zu nehmen/ ebenfalls insufficient seye/ weil dergleichen Pfändung an vielen Orten dem proprietario aliudve jus habenti zugelassen wird/ so dañ das Wort Busse alhier einerley mit dem Wort Abtrag zu achten/ und pro resarcitione damni außzulegen/ einfolglich das Wort und explicativum seu declarativum wäre/ wie so wol sonsten sothane vocabula dergleichen interpretation recipiren/ als besonderlich in præsenti casu, die nachfolgende Worte/ worzu ihnen von wegen U. G. F. und Hr. verholffen werden soll/ zu Tag legen.

So fallen jedennoch diese Einwürffe eâdem, quâ afferuntur, facilitate wieder übern hauffen: massen der jenige/ so das blosse jus lignandi hat/ oder auch nur proprietarius sylvæ ist/ die devastation nicht propriis præceptis, mandatis aut statutis verhindern kan/ sondern per institutam actionem apud eum, qui habet jurisdictionem, wie auß denen allegirten ll. & Dd. zu sehen. 38

Allhie aber hat die Stadt Biedenkopff ihr noch disseit der Hudensteinen gelegenes Antheil beyder Wälder selbst zu forsten und zu hägen ad impediendam devastationem, einfolglich ad sylvarum conservationem dienliche Ordnung zu halten und die Ubertretter zu pfänden und zu straffen. 39

*v. Besold. voc.* Forst *& part. 1. consil. 3. cap. 4. tit. 4. n. 5. & 14.*

quæ potestas pignorandi & mulctam imponendi so gar noch deutlich exprimirt ist/ und also obige Worte/ Forsten/ Hägen/ in der vorher habenden Bedeutung destomehr erkläret. 40

Hujusmodi autem cura & custodia sylvarum potestasque pigorandi & mulctandi, probant dominium, possessionem & jurisdictionem 41

*Wesenb. consil. 301. n. 99. 102. & 103.*

*Besold. part. 1. cons. 3. cap. 4. tit. 4. n. 4. & 5. 15. 16.*

ita ut per quandam anomaliam hæc jurisdictio, civitati Bidencapensi expresso vel tacito consensu Principis, tanquam fontis jurisdictionis, ex consuetudine vel pacto competens 42

*Bocer. de jurisdict. c. 8. n. 85. & seq.*

ad suos fines eôdem planè modo restricta esse videatur, quemadmodum jurisdictio ipsius Principis ad territorium, tanquam subjectum occupans, cui ceu nebula super palude inhæret

*Bocer. d. c. 8. n. 17.*

*Klock. tom. 3. consil. 149. n. 214.*

43 Dann auch verstehet sich der Recess ratione beyder Herrschafften Antheils an solchen Wälden nicht de jure lignandi, sed de parte proprietatis, also daß ebenfals sie die Herrschafften solche Wälde zu ihrem Theil vi dominii & finium hägen mögen/ gestalten hierunter den Recess de anno 1536. nicht allein der Biedenköpffer eigene Gräntz Beschreibung/ ibi: über (nicht um hinder/ oder bey) das Hasenrod/ über den Ronsberg/ scheidet das höchste beyde Theil ꝛc. sondern auch ein bey hiesigem Ober-Forstampt befindliches anno 1641. abgeschriebenes Waldbuch de anno 1603. adjuviret und bestärcket/ als darin ein Theil der beyden Wälden der Gemeind Dexbach/ der Anhang aber derselben Waldungen/ so auch noch disseit der Hudensteinen nach Dexbach
44 zu gelegen/ der Stadt Biedenkopff proprietariè beygeschrieben wird. Und ob zwar die Pfandungen an einem oder andern Ort dem proprietario aliudve jus habenti de consuetudine erlaubt seynd/ so müssen doch solche dem domino jurisdictionis außgelieffert werden/ eoque ipso arguuntur adhuc ex jure pignorandi jurisdictio & fines.

*Coler. de process. execut. p. 1. c. 3. n. 120. & 150.*

*Carpz. p. 2. constit. 7. def. 1. 2. & 3.*

*Richter. part. 1. decis. 5. n. 5. & seq.*

*Iung. Klock. tom. 3. cons. 149. n. 60. ubi v. g. jus apprehendendi delinquentem privatis aliquando concessum, respectu illorum privatorum dicit esse non jurisdictionis, sed quandam juris permissionem sine jurisdictione, eoque ipso indigitat, salvam adhuc esse jurisdictionem suo domino.*

45 Daß aber die Worte Busse und Abtrag allhie einerley seyen/ kan der Anhang/ weil ihnen darzu von wegen Fürstl. Herrschafft verholffen werden soll/ nicht erheben/ als welcher den Verstand hat/ weil die Dorffschafften nicht unter der Stadt Biedenkopff jurisdiction seynd/ daß in zutragenden Fällen die Delinquenten ad pœnam & damni resarcitionem der Stadt angewiesen werden sollen: Dahero dann solche Worte in ihrer rechten ordentlichen Bedeutung billich gelassen werden/ um so mehr als die vorhergehende Worte/ **Forsten/ Hägen/ Pfänden/** schon an sich dergleichen mulctam seu pœnam impor-
46 tiren/ und solche hernach so fort deutlich exprimirt wird. Ferner erscheinet noch disseit des Holtzungs- und Hudensscheids derer Biedenköpffer dominium ihres Antheils an beyden Waldungen darauß klär-

klärlich/ weil darinnen denen Dorffschafften bloß das jus pascendi & lignandi constituirt wird: Qui enim non potest arbores sanas, fructiferas & grandiores incidere, sed duntaxat emortuas, aridas & cremiales, die abgangene Störren/ dürre Aeste/ Gröt und gefallen Holtz/ oder wie im Recess stehet/ liegende Uhr-Holtz/ dürre Stöcke/ unfruchtbare Bäume/ und kein grün Holtz ausser allein Bindreideln/ is videtur saltem jus lignandi, non ipsam sylvam seu dominium habere, cùm res sua ita servire non possit 47

*Oetting. de jur. limit. lib. 1. c. 10. n. 30. ibique lit. D.*
*VVesenb. cons. 301. n. 81. & seq.*

atque ipsi sylvæ domino laxior sit potestas, arbores incidendi, sylvam quoque ad aliud culturæ genus redigendi, quatenus eo ipso non præjudicat vel publicæ necessitati & utilitati, vel alterius juri quæsito, veluti venationis, glandium, lignandi &c.

*Oetting. d. c. 10. n. 2. 21. & seq. ibique lit. V. & seq.*
*Naurath. ad Hippol. de collib. de increm. urb. c. 3. lit. f.*

Welchem allem obiges Waldbuch nicht entgegen ist/ sondern es vielmehr bestärcket/ weil der Inhalt beyder Waldungen ebenfals noch disseit der Hudensteinen nach Derbach zu gelegen/ und gleichwoln der Stadt Biedenkopff im Waldbuch quoad proprietatem beygeschrieben ist/ mithin in demselben Bidenköpffischen/ im Recess und Waldbuch vermeldeten/ Antheil denen Dorffschaften auß dem Recess bloß das jus ligandi zukeimt. 48

Ob dann zwar/ so viel die übrige im §. de jure pascendi, benamte Orte anlanget/ nemlich vom Helffenstein über die Entzelhard/ ꝛc. worunter nach Derbach zu die Pfingstwald gelegen ist/ und darvon für dißmals ratione solcher Pfingstwald am meisten die Frage seyn wird/ es sich ansehen lässet/ als ob man de dominio & finibus gantz ungewiß und zweiffelhafft gewesen/ so ist doch zu wissen/ daß die Gänge/ welche damals beyderseits geschehen/ und einander nicht eingestanden werden wollen/ nur den usum lignorum & pastuum concernirt haben; einfolglich hier abermals hauptsächlich das jus pascendi determinirt worden sey/ worbey jedoch per consequentiam auch der Biedenköpffer dominium & fines erscheinen: und zwar nicht allein am Inhang vom weissen Wald/ wo sich die Engelbächer mit den Biedenköpffern nachbarlicher Hueden; sondern auch in specie am 49 50

Gefäll/ weſſen die Därbächer mit den Biedenköpffern ſich im Uhrholtz/Viehtrifft und Maſtung/ gebrauchen mögen: item an der Entzelhard und durch den Keſſel/ da Philipps Döring ſeinen Bau gemacht hat/ ꝛc. als unter welchem Bezirck der Enzelhard/ und abſonderlich des Gefälls die quæſtionirte Pfingſtwald nacher Derbach zu
51 gelegen iſt. Dann da ſtehet ja klar/ wann ſelbige Wälde Schweinmaſt hätten/ ſolten ſich die Derbächer der Huden mit Schafen und Schwei-
52 nen enthalten/ biß auff Vergünſtigung der Biedenköpffer: Muß alſo folgen/ daß beſonderlich an dieſem Ort des Gefälls/ Entzelhard und Keſſel (welche alle neſtb dem Beltersberg/ Heinboltz und Helffenſtein in vorbemeldtem Waldbuch der Stadt Biedenkopff zugeſchrieben ſind) noch diſſeits der beſchriebenen und verſteineten Huden nach Derbach zu es Biedenköpffiſch Eigenthum und Terminey ſeyn müſſe/ folglich ſothane Verſteinung bloß den Weidgang reſpicire/ unerachtet in ſolchem Receſs und Waldbuch eben nicht außtrücklich zu befinden/ noch dardurch außgemacht iſt/ wie weit diſſeits nach Derbach zu ſolch Biedenköpffiſch dominium und Terminey ſich erſtrecke/ und wo dann eigentlich in dieſer Gegend die Terminey und Gemar-
53 ckung zwiſchen Biedenkopff und Derbach ſey? Dieſes aber wird hernachmals ratione der jetzo quæſtionirten Gegend durch den vom Ober-Forſtmeiſter Rau- und Amptmann Mylio, beyden ſeel. in anno 1656. zwiſchen Biedenkopff und Eyffa auffgerichteten Receſs mit dieſen außdrücklichen Worten klärlicher determinirt: Demnach die Stadt „ Biedenkopf ihren bißherigen Grändtzgang vom Hämelchen über den „ Scheid den Creutzberg hinan über Johannes Wagners Acker ꝛc. biß „ an den Helffenſtein/ mit beglaubten Zeugen/ Waldbüchern und andern gnugſam behauptet/ Gegentheile auch ſelbſten eingeſtanden/ „ als ſollen ſie Biedenköpffer bey ſolchem ihrem Grändtzgang unturbiret bleiben/ und hergegen die durch den Gefällgraben hinauff heimlich angehauene Zeichen caſſiret und außgehauen werden/ ꝛc. Welche Beſchreibung/ wie auß dem unten beygefügten Extract einer ferneren Relation umſtändlichen erhellet/ mit dem in anno 1536. von den Biedenköpffern gegen Derbach prætendirten Gang übereintrifft §. Erſtlich nachdem ꝛc. verb. nach dem Hämelchen hinab und dann fürters folgends über den Scheidbunder dem Hadamer herauß/ nach dem alten Weg hinauſſen nach dem Acker auff dem Donnerfeld ꝛc. Und

alſo

also auß beyden Recessen und dem Waldbuch endlich dieses erfolget/ 54
daß (1.) in der Gegend des Gefälls, Entzelhard/ Kessel Beltersberg/ Heimboltz und Helffenstein/ worunter die Pfingstweid gelegen/ die Biedenköpffische Gemarckung auch noch disseits der Steinen per præsumptionem ex proprietate desumptam (die unten ex Wesenb. consl. 201. n. 64. demonstrirt werden wird) so weit als solche proprietas sich erstrecket/ auß dem Recess de anno 1536. und dem Waldbuch erhoben/ aber durch den Recess de anno 1656. ex dictis testium aliisve probationibus noch weiter herauß nach Derbach zu/ auch auf der Derbächer proper Güter/ specificè determinirt werde/ und in solcher Gegend darnach zu achten; Forthin dann (2.) weil der Recess de anno 1656. weiter nichts determiniret oder ändert/ sondern im übrigen der Recess de anno 1536. und das Waldbuch in Kräfften bleiben/ vom Hämelchen dorthinauß wieder nach sothanem Recess de anno 1536. zu verstehen sey/ nemlich auf den Inhang des Hasenrods/ und förters auf den Inhang des Ronßbergs inclusivè, als quousque sich die Biedenköpffer obdeducirte proprietät und jurisdiction ungezweiffelt porrigirt. Und wann gleich gegen den in dieser bißherigen deduction vor 55
die Biedenköpffer in selbiger Gegend angezogenen Recess de ao. 1656. eingewendet werden möchte/ daß solcher inter alios, nemlich zwischen Biedenkopff und Elffa aufgerichtet seye/ und denen Därbächern als tertiis nicht præjudiciren könne/ so wird doch nicht allein auß denen in parenthesi darin vermeldeten/ und von den Biedenköpffern vor sich angezogenen verbis enunciativis, (doch vorbehältlich derer Därbächer " mit Vergünstigung derer Biedenköpffern gehägter Pfingstwaide) " sondern auch und am meisten/ auß obiger vorhergehender Beschreibung der erwiesenen Gräntz/ und nochmaliger Bestättigung derselben/ die Biedenköpffische Gemarckung solcher Gegend mit Bestand inferirt werden können/ weil solche auffs Hämelche beschrieben wird/ so nicht zwischen Biedenkopff und Eiffa/ sondern zwischen Biedenkopff und Därbach scheidet/ und im Recess de anno 1536. eben also wider Derbach prætendirt/ und nun jetzo/ als in so weit erwiesen/ constituirt worden/ consequenter in diesem letztern Recess auch eines Stücks der terminey zwischen Biedenkopff und Derbach gedacht wird/ und um domehr dargethan ist/ als bereits obdeducirter massen der Recess de anno 1536. so viel importirt/ daß noch disseits des damal

beschriebenen Hudenscheids Biedenköpffisch Eigenthum und terminey seyn müsse/ und selbige nunmehr in anno 1656. determinatè zur Gnüge erwiesen worden/ welches letztere sonst allein einen gnugsa-
56 men Beweiß machte: Etiamsi enim aliàs instrumentum tertio non præjudicet, aliud tamen obtinet in antiquis & finibus, aliisve negotiis cum jure tertii connexitatem quandam habentibus, probandis, quippe tunc sufficientibus verbis instrumenti enunciativis, etiam incidenter & propter aliud prolatis, ergo magis in præsenti casu dispositivis, & quia plura hic instrumenta concordant.

*Conf. Mascard. de probat. conclus. 394. passim conclus. 1274. conclus. 373. n. 8. conclus. 541. n. 12. 13. 14. & quæst. 6. n. 16.*
*Menoch. consil. 147. n. 3. 4. & seqq.*
*Molina. ad auth. si quis. C. de edendo. circa finem. ibi: quia verba enunciativa in antiquis &c.*

57 Insonderheit da theils der in anno 1656. abgehörten Zeugen auß dem Dorff Derbach gewesen/ und solch Zeugnüß gethan haben sollen/ welche/ ob sie gleich wegen des in Biedenköpffischer terminey habenden Waidgangs durch ihr Zeugnüß gesucht haben möchten/ die Biedenköpffische Gemarckung gegen Eiffa zu extendiren/ und in so weit nicht omni exceptione majores zu achten/ dennoch vermuthlich den terminum à quo gegen Eiffa/ oder ad quem gegen Derbach/ nemlich vom Hämelchen über den Scheid/ rc. zu ihrem selbst eigenen grösseren præjuditz nicht würden bezeuget haben/ so dieselbe anderst in ihrem Zeugnüß desselben termini à quo expresse gedacht/ und nicht etwan bloß die übrige Gräntz gegen Eyffa zu extendendo bejahet hätten/ de quo verò ipsorum aliorumve testium testimonio (weil sothane Zeugen-Sage sich nirgends finden wil) nil amplius constat, als daß
58 in offt angezogenem Recess de anno 1656. sich darauff bezogen wird/ wannenhero zwar hierwieder abermals angeführt werden könte/ quod instrumentum referens non probet sine relato

*Auth. si quis C. de edendo.*
*Novell. 119. c. 3.*

ac judici super processu seu actis, utut in sententia enunciatis, non credatur, nec pro eo præsumatur, nisi quatenus in causa legitimis constiterit documentis, seu quatenus in actis scriptum & annotatum reperitur,

tur, ac sic justo saltem ordine sit pro eo præsumptio, quando ex actis de processu causæ & ipsius constat.

*c. 11. in fin. x. de probat.*

Nachdem aber solcher Einwurff nur statt hat/ wann auß dem alleinigen instrumento referente keine gnugsame vollkommene Wissenschafft des tenoris instrumenti relati zu erlangen ist/ nisi etiam exhibeatur instrumentum relatum 59

*VVesenb. cons. 41. n. 1:9.*

auch sonsten/ gleichwie perdito instrumento, das in demselben beschriebene negotium nicht null ist/ si de eo aliter appareat. 60

*VVesenb. consil. 211. n. 57.*

also gleichfals per instrumentum referens etiam inter alias quàm contrahentes personas, probatio efficax inducirt wird/ si illud contineat relationem certam, specificam & claram negotii in relato contenti.

*Molinæ. ad d. auth. si quis C. de edendo.*
*Mascard. de probat. conclus. 929. n. 6.*
*Carpzov. p. 1. c. 17. d. 4. n. 8.*
*Berlich. part. 1. conclus. 43. n. 14.*
*Stryck. de cautel. contract. sect. 2. c. 7. §. 13.*

Und dann im gegenwärtigen casu die Gräntz/ worvon die Frag ist/ 61
satis specificè & clarè, und so deutlich/ als wann die dicta testium vollkommen bey Hand wären/ beschrieben wird/ so mag sothane objection anhero nicht gezogen werden/ und zwar um so weniger/ als noch mehrere probationes coadjuvantes, darauff sich mit bezogen wird/ nemlich 62
die Waldbücher/ der Receß de anno 1536. &c. in promptu seynd/ und daß die Orte/ Helffenstein/ das Gefäll/ Entzelhard/ Kessel/ rc. auch disseit der Hudensteinen in Biedenköpffische terminey gehörig und Biedenköpffisch Eigenthum seyen/ bestärcken/ mithin adminiculiren/ daß gegenwärtiges instrumentum referens auch ratione der angezogenen Zeugen-Sage eine verisimilitudinem, quæ per se sola, uti in voluntate contrahentium interpretandâ ad contractus validitatem & infirmitatem, ita ad instrumenti fidem plurimum facere potens est.

*Menoch. consil. 13. n. 12. consil. 80. n. 38. cons. 113. n. 12. consil. 380. n. 16.*
*Klock. de ærar. lib. 2. c. 84. n. 81. & seq.*

nach sich führet/ ex veritate unius aut alterius relati capituli etiam alterius veritate eò magis inductâ, quò minus instrumenti falsitas per se 63
præ-

præsumitur *Menoch. l b. 5. præsumpt. 21. n. 12. & 21.*

64 Wie dann ein jedes instrumentum publicum, als gegenwärtiges ist/ an und vor sich selbsten/ auch respectu eorum, de quibus se refert ad aliud, præsumptionem veritatis & solennitatis für sich hat/ maximè si sit antiquum, & ab ejus confectione triginta anni elapsi.

*Wesenb. consf. 14 n 7. consf. 42. n 16. consf. 238. n. 10. consf. 327. n. 9.*
*Strauch. ad 50. decis dissert. 1. c. 2. n. 4.*

65 Und weil allhier das instrumentum referens von publicis Officialibus Principis aufgerichtet/ auch ab ipso Principe ratihabirt und confirmirt ist/ mithin alles das jenige/ was darin enthalten/ præsumptivè also befunden worden/ und sonsten die confirmatio Principis nicht erfolget seyn würde; *Wesenb. consf. 213. n. 4. consf. 217. n. 4.*
*Mev. consil. 52. n. 95.*

So adjuviren dergleichen præsumptiones destomehr/ ut pro isto instrumento referente sit judicandum

*Menoch. consf. 422. n. 42.*

66 Hiernechst ist Därbächischer Seiten auch sonst nichts erhebliches gegen mehr-bemeldte Recessen/ zu deren Entkräfftigung mit Bestand angeführet worden. Dañ obgleich Hoch-Fürstl. gnädigste Herrschafft die jenige Waldungen/ so in Därbächische terminey fallen/ meistens/ etiam quoad proprietatem, allein hat/ in der Biedenköpffischen terminey aber selbige Stadt in dominio zu ⅔ concurrirt/ also die Hoch-Fürstl. Herrschafft oder Dero Fisci procurator, tanquam pars hätte mit zugezogen werden sollen worvon doch ex nullo Recessu etwas erscheinet/ so ist aber (1.) solches jus tertii, dessen endlich die Hoch-Fürstl.
67 Herrschafft sich contra die Stadt Biedenkopff gebrauchen könte/ da deroselben ichtwas zu præjuditz und Nachtheil in denen Recessen verhänget worden wäre/ und kan sich das Dorff Derbach darmit nicht behelffen/ zumal da selbiges den Recess de anno 1536. selbst vor sich allegirt und acceptirt/ wie dessen am 19. Martii 1681. übergebene Supplic klärlich besaget. (2.) Ist derer Biedenköpffer Gerechtsamkeit dieser Gegend in anno 1656. gnugsam erwiesen/ wie obdeducirt/ also Hoch-Fürstl. Herrschafft wieder Recht nicht verkürtzet. (3.) Seynd die Recessen von Dero verpflichteten Officialibus, und zwar ex speciali Commissione Principis, ejusque Regiminis, locum ipsius tenentis, auffgerichtet / nichts seithero dagegen gesprochen / sondern vielmehr (4.) diu-

diuturnâ patientiâ, ja gar expressâ Principis ratihabitione confirmirt, wie ratione des Recesses de anno 1536. auß mehr angezogener Relation vom 2. Maji 1681. und darauff rescribirten Fürstl. Resolution vom 16. ejusdem und 28. Octobris 1681. so dann ratione des Recesses de anno 1656. auß der sub dato Battenberg den 3. Septembris 1656. befindlichen Fürstl. Ratihabition, mit mehterm zu ersehen / de qualibus momentis

*vide Menoch. cons. 1000. n. 66.*

*Vvesenb. cons. 301. n. 112.*

*Mev. p. 3. decis. 229. n. 6. p. 6. dec. 44. n. 6. 7. 8. & cons. 34. n. 29. 30.*

*Klock tom. 1. cons. 29. n. 444 cons. 33. n. 20. tom. 2. cons. 4. n. 129. 130.*

Wann auch schon ferner das originale des Recesses de anno 1536. von den actis wegkommen und nur vidimirte copia desselben anjetzo producirt wird / so haben doch nach Besag protocolli vom 16. Febr. 1685. die Därbächer ein gleichmässiges original exemplar, und dasselbe denen Biedenköpffern / als zumal in hac causa reis, zu ediren / ceu quod ad reorum exceptionem prodest. 68

*Rosbach. proc. judic. tit. XI. n. 27.*

Da sie aber solches zu ediren dolosè vel culposè recusiren / so bestehet gegen sie billich gedachte copia. 69

*Molinæ. ad auth. si quis C. de edendo. Fallent. 3.*

Und zwar desto mehr / weil dieselbe antiqua ist / à Notario publico facta & subscripta, & ex Archivo publico hiesigen Ober-Forstampts / nec à partium, aut suspectâ tertii domo, producta 70

*Molin. d. loc. Fallent. 6. Carpz. p. 1. c. 17. d. 38.*

Weiter seynd zwar zwischen der obbeschriebenen Gräntz und denen gemeldten Wälden dem Helffenstein / Gefäll / Entzelhard und Kessel / einige denen Därbächern quoad dominium zuständige Acker und Wiesen / und zwar um und neben der streitigen Pfingstwaid / gelegen / so auch nach Därbach versteuret werden / und läst sichs demnach ansehen / als ob auß dem Recess de anno 1536. und mehr bemeltem Waldbuch der Biedenköpffer dominium und fines nach disseit der obbeschriebenen Hudensteinen nur so weit zu demonstriren stünde / als die bemeldte Wälde gehen; Hingegen seye ex dominio, proprietate und der Versteurung deren in dem ferneren Bezirck nach Derbach zu gelegenen Acker und Wiesen die Derbächische Gemarckung zu arguiren / 71

also daß solcher Gestalt die Biedenköpffische terminey zwar noch disseits der Hudensteinen/ aber nicht so weit dann im Recess de anno 1656. beschrieben/ sich erstreckte/ consequenter die Pfingstwaide in die Dexbächische terminey fiele/ und allhier sothane præsumption um so
72 mehr zu attendiren seyn möchte/ weil das Dorff Dexbach vor Alters nicht Hessisch gewest seyn solle/ und billich statt finden muß/ quòd civitates & pagi non præsumantur habere bona sita in territorio finibusque alienis. *VVesenb. d. cons 301. n. 64.*

quodque sicut jus collectandi, ex jure superioritatis competens, terri-
73 torio annexum est, indeque ratione rerum in territorio sitarum competit, ita videantur fines cujusque universitatis eò se porrigere, quousq; illius collectationi bona subjiciuntur.

*v. Klock. tom. 1. cons. 9. n. 51.*
*Besold. thes. pr. voc.* Steur *vers. villa & vicus.*
*Oetting. de jur. limit. libr. 1. c. 8. lit. N.*
*Richter. decis. 70. n. 36.*

Allein es finden solche præsumptiones nur statt in dubio, si non aliud
74 appareat, gestalten die experientz zu Tag leget/ daß etzliche forenses die Versteurung in loco domicilii; an andern Orten aber in loco rei sitæ zuthun pflegen/ ja daß jeweils beydes zugleich an einem Ort/ respectu diversorum bonorum, gewöhnlich sey/ wie dessen ein Exempel zwischen der Chur-Maintzischen Stadt Höchst und Hessen-Darmstättischen zur Herrschafft Epstein gehörigen Dorffschafft Liderbach vorhanden/ da theils Höchster Bürger ihre in Liderbacher terminey habende Güter in loco rei sitæ, nach besagtem Liderbach/ andere aber die Ihrige in eben solcher Gemarckung possidirende Güter in loco domicilii zu Höchst versteuren. Und was noch mehr ist/ gibts Exempel/ daß forenses gewisse Güter weder in loco domicilii noch rei sitæ, sondern gantz an einem andern Ort/ da weder der possessor wohnhafft noch das Gut gelegen ist/ in den Steuren und oneribus verhalten müssen/ als benantlich ein Inwohner zu Wollmar/ jetzo Hessen-Casselischen Ampts Wetter / genannt Holtzapffel/ eine in selbiger Wollmarischen Gemarckung gelegene Wiese/ so wol vorher/ da Wollmar annoch zu dem Hessen-Darmstättischen Ampt Battenberg gehöret gehabt/ als biß dato nicht bey das Dorff Wollmar/ wo gedachter Possessor wohnhafft und die Wiese situirt ist/ sondern

bey

bey das Dorff Holtzhausen/Ampts Battenberg/versteuret: Derglei-
chen Exempel auch zwischen denen Dorffschafften des besagten Ambts
Battenberg/Berghofen/Rennertenhausen/Brinckhausen (welch
letzteres nunmehro Casselisch und dem Ampt Franckenberg incorpo-
riret ist) zu observiren seynd. Wannenhero dann hierin eintzig die
consuetudo cujusque loci zu attendiren.

*Richter. d. decis. 70 n. 39. & seq.*

und darab nicht allemal præcisè die Gemarckung zu inferiren stehet/ 75
sondern vielmehr zu weilen/ si de finibus aliunde constet, ut in præsenti
casu ex Recessu de anno 1656. ein solch special Herkommen ratione col-
lectarum zu præsumiren ist. Dieweil nun bey der jenigen Commission, 76
so von mir dem Ober-Forstmeister und Dr. Krantzen seel. expedirt
worden/ die vorgemeldte Recessen allerdings in ihren Kräfften geblie-
ben/ so gar/ daß es auch ratione der damal allein bestrittenen Entzel-
hard bey dem buchstäblichen Inhalt des Recesses de anno 1536. an-
fänglich gelassen worden/ und Krafft dessen die Dexbächer nicht um=
sondern über die Entzelhard die Hude haben sollen/ doch endlich/ so
viel solchen Ort betrifft der Streit gemittelt/ hingegen im übrigen
nichts verändert/ sondern mehr confirmiret worden/ wie so wol auß
solchem neuen Recess selbsten/ als der am 2. Maji 1681. erstatteten
Relation zu ersehen/ und darbeneben die Dexbächer/ so dermalen 77
obigen Hudenscheid vor die Gräntz selbsten halten/ und in beständiger
possession allein seyn wollen sothane possessionem vel præscriptionem
finium noch nicht erwiesen haben/ vielmehr ihnen hiebey die klare
Recessen im Weg stehen und allen Falß vitiosum initium suæ possessio-
nis arguiren würden; So kan nicht anders judicirt werden/ als daß
in anno 1536. und 1681. hauptsächlich nicht die Gräntz oder Gemar- 78
ckung/ sondern allein die Holtzungs- und Waidens-Gerechtigkeit der
Dexbächer abgesteinet/ die Gemarckung aber in der jetzo streitigen Ge-
gend nach dem Recess de anno 1656. zu verstehen/ und einfolglich un-
streitig die Pfingstwaid quæst. (wann sie schon etwan gleich andern
drum her gelegenen Aeckern quoad dominium denen Dexbächern zu-
ständig/ und hoc respectu im Recess de anno 1656. ihre Pfingstwaid
genennet seyn möchte) in Biedenköpffischer terminey gelegen/ auch
deßhalben mit Vergünstigung der Biedenköpffer zu einer Pfingst-
waid gehäget/ und mit dem übrigen zwischen der Gräntz und den Hu-

densteinen befindlichen Bezirck hactenus und so viel die Gemarckung
79 antrifft/ ejusdem qualitatis zu achten sey. Ob dann nun wol vor dißmal unser Bedencken alleinig der strettigen Pfingstwald halben erfordert worden/ und gnug wäre in puncto der Gemarckung gezeiget zu haben/in welcher Gräntz selbige gelegen/ und daß die Gemarckung dieser Gegend schon dabevor durch auffgerichtete Recessen erörtert sey: Dieweil jedoch auch die jenige Gräntz/ so in dem von mir dem Ober-Forstmeister und dem Regierungs-Rath Dr. Krantzen seel. zwischen Biedenkopff und Engelbach in anno 1682. auffgerichtetem Recess beschrieben worden/ biß dato nicht allein von den Engelbächern/ sondern auch wegen der mit Engelbach vermög Recesses de anno 1575. im Pferdbach habenden Koppelhude von den Derbachern bestritten und widersprochen wird/ so haben wir/ ehe und bevor zur andern Frag der privativè oder cumulativè constituirten Hude geschritten wird/ Gelegenheit genommen/ auch in dieser ferneren
80 Gegend die Gemarckung zu considerirten. Der contradicirenden Dorffschaften argumenta könten seyn folgende: (1.) Seye nur in commissione, testium examine, eorum attestationibus, Commissariorum relatione, und Eu. Hoch-Fürstl. Durchl. darauff erfolgten decision gewesen/ ob der Engelbacher Hudens-Gerechtigkeit noch über den Hudenscheid bey der Ulm weiter fort/ wie prætendiret worden/ gehen solle oder nicht/ und wäre also diese Gräntzbeschreibung und Steinsetzung extra commissionem, mithin vor so thanen neuen/ biß dato widersprochenen Recess solche argumenta, wie vor die übrige
81 alte Recessen/ nicht vorhanden. (2.) Stünde auß keinem alten Recess die Gemarckung weder per expressam constitutionem noch per firmam argumentationem & illationem, weiter als biß auff den Jnhang des Ronßbergs zu erheben/ sondern es würde im Recess de anno 1536. der utrinque prætendirte/ und schon damal nicht eingestandene Gang in der ferneren Gegend gäntzlich undecidirt gelassen/ auch könten die Biedenköpffer keine weitere proprietatem darthun/ so daß neq; per consequentiam vor die Biedenköpffer etwas erfolgte/ sondern die Gräntz vom Jnhang des Ronßbergs fürters nach beyden letzten Hudensteinen im Bartseiffe und bey der Ulm dergestalt zu richten seyn würde/ daß nicht allein der weisse Wald/ sondern auch das Arneſt und die Wüstung Pferdsbach (deren Bezirck/ wo nicht weiter hinauff/ sich dannoch

dannoch wenigstens / nach der Biedenköpffer eigenem Geständnüß / biß an den Ulmenstein porrigirt) nicht in Biedenköpffische / sondern in Derbachische und Engelbachische terminen kämen / die aber alle zu Eu. Hoch-Fürstl. Durchl. Nachtheil durch die in anno 1682. neuerlich gesetzte Gräntzsteine in die Biedenköpffische terminen gebracht würden / worin gleichwol Eu. Hochfürstl. Durchl. nur ½ an den Waldungen hätten. Und dieses wäre so wol obigem Recess, der die Gräntz nicht weiter dann biß auff den Inhang des Ronßbergs per consequentiam erhebt / als auch dem solchen Recess adjuvirenden obbemeldten Waldbuch / ingleichen dem Biedenköpffischen Saalbuch de anno 1593. fol. 481. schnurstracks zuwieder: allermassen in sothanem Waldbuch alle der Stadt Biedenkopff eigenthumlich zuständige und in ihrer terminen gelegene Waldungen / und zwar obdeducirter massen dem Recess de anno 1536. gleichförmig und gemäß / specificirt seynd / darunter aber mit nichten weder der weisse Wald / noch das Arnest / sondern vielmehr jetztbesagtes Arnest gantz außdrücklich unter denen alleinigen Fürstl. Waldungen befindlich seye / und ex proprietate præsumptio finium wenigst so lang genommen werden müste / biß die Stadt Biedenkopff eine andere Gräntz beweisen würde: Belangend den 82
Pferdsbach / ob gleich in der Beampten Bericht vom 20. Martii 1683. und der Commissarien Relation vom 20. Maji 1683. darvor gehalten werden wil / als ob das Saalbuch keine Gräntz oder Gemarckung melde / item als ob der Pferdsbach in Biedenköpffischer terminen gelegen sey / so wären doch auß dem Saalbuch die gantz klare Worte leichtlich anzumercken / im Ampt Biedenkopff und dessen Gericht Derbach gelegen zwischen rc. quæ situatio fines arguit.

*Wesenb. cons. 301. n. 78.*

Item die Worte / neben gebührendem Dienst / auß welcher Verhaltung bey die Dorffschafften præsumptio finium, da hergegen keine andere Gemarckung gezieget werden kan / oben ex Klock. Besold. Oetting. Richter. demonstrirt worden. Ferner / daß der Zehende im 84 Pferdsbach in den Engelbächischen / halb der Pfarr und halb den Schwartzischen modò Leutischen Erben zuständigen Zehenden gehöre / worauß abermals Engelbachische Gemarckung importirt wird.

*vid. Besold. thesaur. pract. voc.* Zehend / *& part. 2. consil. 75. n. 37. & seq.*

Welchem nach durch die in dem Saalbuch beschriebene Situation, 85

86 Verhaltung/ und Zehenden/ des Gerichts Dexbachs terminen gnugsam zu behaupten stünde/ sufficientibus præsertim pluribus coadjuvantibus probationibus per conjecturas in finibus probandis.

*Menoch. consil. 147. n. 1.*

*Mascard. de probat. conclus. 397. & 403.*

*Besold. p. 4. consil. 180. n. 158. 159. 160. & 161.*

87 Und könte gegen solches alles (3.) nichts machen/ weder die in offt erwehntem Recess de anno 1682. angezogene Gräntz-Beschreibung/ als welche der Biedenköpffer eigene scriptura privata, so autoritate publicâ & fide destituirt/ und zu Entkräfftigung obiger starcken argumen-
88 tationen ex publicis instrumentis insufficient: noch (4.) die in selbigem Recess bemeldte Zeugen-Sage/ dann zu geschweigen/ daß solche Zeugen-Verhör der Hude halber/ worin der Recess de anno 1536. richtigen Weg gewiesen/ etwan nicht nöthig gewesen seyn möchte/ so seynd vors erste die Zeugen ex ipsa universitate Bidencapensi, welche in materia pascuorum gantz verwerfflich/ auch in materia confiniorum sine aliis habilibus keinen Glauben machen. Dann vors zweyte seynd dieselbe nicht wegen der Gräntz abgehöret worden / sondern allein von der in quæstione gewesenen Hude noch weiter über den Hudenscheid bey der Ulm/ und zwar bloß super possessione momentanea sothanen Waidgangs.

89 So viel nun die verificirung obiger argumenten quoad allegata facta antrifft/ so ist die bey dem ersten angezogene Beschaffenheit auß dem in anno 1682. zwischen Biedenkopff und Engelbach auffgerichtetem Recess klar: Und möchten imgleichen das 3te und 4te kräfftig bestehen. Die beym zweyten beschehene asserta, daß nemlich das Arnest und Pferdsbach nicht zur Biedenköpffischen/ sondern zu des Gerichts Dexbach terminen gehörig seynd/ ebenfalß richtig/ wie auch daß der Weissenwald nicht unter denen im Waldbuch beschriebenen
90 Biedenköpffischen Wälden befindlich: Wann nun auch die übrige angeführte Stücke salvirt werden möchten/ daß nemlich weiter/ als biß auff den Inhang deß Ronßberges/ vor die Biedenköpffer weder einige proprietas noch Gemarckung/ expressè oder per argumentationem erscheine/ item, daß die Wüstung Pferdsbach sich biß an den Stein bey der Ulm erstrecke; So wäre kein Zweiffel/ daß ungeachtet der Biedenköpffischer privat Gräntz Beschreibung und einseitigen

Gräntz-

Gräntzgängen / obige ex publicis instrumentis depromirte starcke argumentationes vorzuziehen / und die Gemarckung vom Inhang des Rousbergs fürters auff die Steine im Bartseiffen und bey der Ulm / mithin ferner biß an den Hainstein; so denen Biedenköpffern nach Besag des Waldbuchs zuständig / einzurichten / und demnach der im Recess de anno 1536. und dem Waldbuch denen Biedenköpffern beygeschriebene Inhang des Ronßbergs / als welcher rund umher seine Inhänge hat / nicht nach der gantzen Länge des Ronßbergs / sondern pro substrata materia nach dem vorbeschriebenen Bezirck des Pferdbachs biß an den Ulmenstein auf das jenige zu interpretiren seyn würde / was so dann solchem Bezirck nach / annoch vom Ronsberg nach Biedenkopff zu inhänget. Und möchte hiergegen 91
nichts thun / die vom Statthalter Licentiat Keudeln denen Biedenköpffern in anno 1553. vergünstigte Hägung eines Wassenplacken / als welche Vergünstigung sich auff das denen Biedenköpffern vermög Recesses de anno 1536. am Ronßberg zuständige Antheil gründet / und deme superstruirt ist / mithin da die Biedenköpffer / nach obiger ex pluribus instrumentis gemachten deduction, in selbiger Gegend am Ronßberge nichts hätten / sothane nullo vel erroneo fundamento innitirende Vergünstigung null und unkräfftig zu achten.

*Vant. de nullit. sent. ex def. proceß. n. 128. & seq.*

Aber die obbemeldte beyde Stücke seynd nicht extra dubium, sondern 92
es kan der Biedenköpffer proprietas und Gemarckung noch weiter / als biß auff den Inhang des Ronßbergs / und daß auch noch der weisse Wald includirt sey / auß dem Recess de anno 1536. per firmam argumentationem behauptet werden: Dann in sothanem Recess §. ist hierin erstlich abgeredet / rc. wird die proprietät und nach obiger deduction die Gemarckung des Ronßbergs und Hasenrods der Stadt Biedenkopff dergestalt zuerkant / wie ihr Gang mit sich bringt / und ist also hactenus in dieser Gegend der Biedenköpffer Gang dergestalt approbirt / daß er die proprietät und Gemarckung in solcher Gegend nach sich führet / wie jetzt vorher beschrieben. Nun aber war in §. erstlich nach dem die von Biedenkopff rc. der Gang vom Born bobern Pferdsbach, als termino à quo, förters den Ronsberg hinauff über die Höhe rc. wornach also der gantze jenseitige Inhang nach der Länge des Ronßbergs / worzu auch das Waldbuch einstimmet / folglich eben-

ebenfalß der Weissewald includirt worden/ als welcher solcher Gestalt in der Biedenköpffischen Grántz gelegen/ und obschon nicht expresse, doch jetzt besagter massen implicitè (wie auch ferner erhellen wird) unter der Stadt Biedenkopff Wälden/ keines Wegs aber unter den Fürstl. oder auch der Dorffschafften Waldungen befindlich ist/ *argumento traditorum à VVesenb. consil. 301. n. 78.*

93 Ferner stehet im Recess, daß die von Engelbach in dem jenigen/ was der Inhang vom weissen Wald mit sich bringt/ mit denen von Biedenkopff sich nachbarlicher Hude gebrauchen solten/ und zwar/ nachdem vorher denen Dorffschaften in Biedenköpffischer terminey der Waidgang biß über den Inhang des weissen Walds hin und biß bey die Ulm jure servitutis constituirt war/ ist durch obigen Anhang sothane constitutio am Inhang des weissen Walds wiederum auf eine Mit- oder Koppelhude mit denen von Biedenkopff limitirt/ und denen Biedenköpffern solche reservirt worden/ folglich dieser Anhang nichts anders als eine limitatio aut qualificatio constitutæ servitutis, ipsam servitutem non tollens, sed saltem modificans. Worauß dann da solcher Gestalt die Gemeind Engelbach nur qualificatam seu modificatam servitutem pascendi am Inhang des Weissenwalds hat/ abermals derer Biedenköpffer proprietas an demselben Inhang/ cum res sua nemini serviat, erscheinet/ und obiges destomehr bestärcket/ daß nemlich auß dem Recess de anno 1536. der Biedenköpffer proprietät und Gemarckung noch weiter als auff den Inhang des Roußbergs/ sondern noch förters mit Einschliessung des Weissenwalds biß auff den Born boberm Pferdsbach, erhoben werde. Daß dann auch die

94 Wüstung Pferdsbach (so obdeducirter massen unzweiffentlich in des Gerichts Dexbach/ und nicht Biedenköpffische terminey gehörig) sich biß an den letzten alten anno 1536. beschriebenen Hudenstein auf der Seiten nach dem Weissenwald zu nicht erstrecken/ noch der in oft gedachtem alten Recess also genante Born bobem Pferdsbach bey gedachtem Ulmstein seyn könne/ sondern der jenige Born verstanden werde/ worbey anjetzo in anno 1682. zwischen Biedenkopff und Engelbach der erste Grántzstein gesetzt ist; Jugleichem daß durch den im alten Recess gemeldtem Inhang des Weissenwalds nicht ein klein Stück desselben bober dem Ulmstein/ sondern der rechte Inhang

hunder

bunder dem Ulmstein, zu verstehen sey/ wird alles klärlich dahero erwiesen, weil (1) nach obiger deduction auß dem Recess de anno 1536. ein intervallum seyn muß zwischen dem Born boberm Pferdsbach/ wohin als termino à quo der Biedenköpffer Gang approbirt/ und der Ulm/ biß dahin die Hudens servitut abgesteinet ist: Sonsten/ und wann der gedachte Born bey der Ulm verstanden seyn solte/ keiner besondern Hudens constitution nöthig gewesen wäre. (2.) Weil in dem eigenen Herbächis. alten Abriß/ so wegen des zwischen ihnen und den Engelbächern dabevor streitigen Pferdsbach gemacht worden/ sich gedachter Born ebenfalß nicht bey der Ulm/ sondern bunder dem Arnest/ an dem Ort/ wo in anno 1682. zwischen Biedenkopff und Engelbach der erste Gräntzstein gesetzt worden/ befindet; (3.) weil die den Dorffschaften constituirte/ und namentlich am Inhang des Weissenwalds modificirte servitus pascendi sich nicht allein nach dem in anno 1682. zwischen Biedenkopff und Engelbach aufgerichteten neuen/ sondern auch schon vorher nach dem alten Recess de anno 1536. nur biß an den Ulmenstein porrigirt, also der Inhang des Weissenwalds bunder und nicht bober demselben nothwendig verstanden werden muß. Ge- 95
gen welches alles nichts verfangen mag/ daß auff Befragen etzliche Bürger auß Biedenkopff bey dem Augenschein selbst berichtet/ als ob der Pferdsbach biß an den Ulmstein gehe/ weil (1.) die übrige contradicirt; (2.) jene selbst sich hernach anderst explicirt/ daß sie es respectu des Weidgangs gemeynet/ (3.) sonsten obige absurda auß den Recessen erfolgen müsten. Es ergibt sich demnach endlich auß 96
allem/ gleich wie der Biedenköpffer propietät und Gemarckung vom Born boberm Pferdsbach/ als termino à quo, biß auff den Helffenstein/ als terminum ad quem, im Waldbuch/ Recessen de annis 1536. und 1656. gnugsam fundirt/ daß auch selbige/ wann der Helffenstein pro termino à quo gesetzt wird/ biß auff den Born boberm Pferdsbach mit Einschliessung des Weissenwalds begründet/ und hierdurch denen Dorffschafften (wie auch noch über das auch die Worte/ boberm Pferdsbach/ an sich selbst arguiren) an dem Pferdsbach nichts benommen/ sondern derselbe/ so viel die Seite nach dem Weissenwald zubetrifft/ weiter hinab gelegen sey/ und in des Gerichts Herbach terminey verbleibe. Wie dann auch die Gemeind Engelbach/ 97
derer Herbächer beharzlichen contradiction ungeachtet/ denen Bie-

denköpffern die Gemarckung mit Vorbehalt ihrer Hude und Holtzung / dem Recess de anno 1536. gemäß / biß hieher / als welches in sothanem Recess terminus à quo, selbsten nachgiebt / und gedachten
98 Recess de anno 1536. nachmals acceptirt und genehm hält. Allein vermeynet dieselbe darin beschwehrt zu seyn / weil in dem neuen Recess de anno 1682. (den sie auch deßwegen nicht annehmen wil) der Born bobern Pferdsbach nun auch zur andern Seiten pro termino à quo gesetzt und gleichsam per lineam rectam die Gräntz biß oben auff die Hasenhart weiters neuerlich gezogen / und ebenfals die Hude weiter als auff den Ulmenstein per lineam rectam auf den Hauweg neuerlich abgesteinet worden / da doch selbiger Seiten weiter nichts im Recess vor die Biedenköpffer befindlich / noch sie jemals dahin etwas gehabt / und also daselbst weder Gräntz-noch Waldsteine zusetzen befugt gewesen / sondern / da ihre proprietät sich hier endige / sie billich ihren Gang wiederum dahin / wo ihre proprietas sylvarum sie hinführet / zu ziehen hätten / nemlich nach dem letzten Hudenstein bey der Ulm an der Seiten des Weissenwalds hinauff auff die Wetterhöh / und fürters vor dem Hainstein / einem Biedenköpffischen Wald her / über den
99 Hauweg auff die Hasenhart. Wornach so dann dieser neuerlich abgesteinte Bezirck / so zum theil in wüsten Aeckern / auch einigen Eychbäumen und Gepüsch bestehet / entweder zum Arnest / welches unstreitig Eu. Hoch-Fürstl. Durchl. allein zuständig / oder zum Pferdsbach / der sich solcher Gestalt auff dieser andern Seiten nebst dem offtgemeldten Born auch dem Ulmenstein hinweiter hinauff / und die Wort bobern Pferdsbach nur auff die andere Seite nach dem Weissenwald zu verstünden / zu referiren / und weil so wol das Arnest als der Pferdsbach in des Gerichts Derbach terminen kommen / vor Derbächische und Engelbächische Gemarckung und respectivè proprietät zu achten seyn würde. Dargegen zwar wenden die Biedenköpffer ein /
100 (1.) es seye anno 1536. kein weiterer district. in quæstione gewesen / hab also nichts ferner decidirt werden können / dahero aber nicht folge / daß sie auch nichts weiter hätten; (2.) ihre Gräntz-Beschreibung / (3.) die im Recess de anno 1682. angezogene Zeugen-Sage / mit nicht gestand / daß dieser Bezirck entweder zum Arnest oder zum Pferdsbach gehöre / und seye derselbe eben so nahe beym Haynstein / so der Stadt
101 zustehet / als bey dem Arnest / daß es auch darzu gehören könne. Aber

das

das erste möchte wol etwan seyn thut doch nichts zur Sach. Die Gräntz-Beschreibung ist privativa scriptura, und die Zeugen-Sage propter inhabilitatem testium ex ipsa universitate, so fern dem Angeben nach niemals in das examen testium consentirt worden/ tam in materia confiniorum, quam multò magis pascuorum, von schlechter Würde. Concernirt auch nur/ wie auß dem Recess selbst erscheinet/ die Hude bober dem Ulmenstein/ und also auff jener Seiten nach dem Weissenwald zu. So ist der Bezirck quæst. dem Arnest näher als der Haynstein/ und können die Biedenköpffer demselben keinen besondern Namen geben/ als die Hasenhart/ des Namens Waldung sie aber in ihrem Waldbuch nicht haben. Es bleibt demnach diese Ge- 102
gend annoch ziemlich zweiffelhafft: und so viel von der Gemarckung auch solchen übrigen Beztrcks saltem occasionaliter.

Nun dann zur andern Frag zu schreiten/ welche zum jetzigen Zweck 103
wegen der Pfingstwaid gehörig ist/ ob nemlich denen Dorffschafften in Biedenköpffischer terminey die Hude/ so weit sie abgesteinet ist/ und auch denen Derbächern in specie auf der in solchem Bezirck gelegenen streitigen Pfingstwaid/ privativè und mit Außschliessung der Biedenköpffer vergünstigt sey/ und sie solche also herbracht haben/ oder aber cumulativè mit den Biedenköpffern? So erscheinet so viel/ daß im Recess de anno 1536 beyden Dorffschafften/ Derbach und Engelbach/ die Hude in Biedenköpffischer terminey biß an die damal gesetzte Waldsteine privative und mit exclusion der Biedenköpffer constituirt sey/ in dem anfänglich beyden Dorffschafften in Biedenköpffischer terminey biß an die beschriebene Steine die Hude absolutè vergünstigt/ und gleichsam pro regula gesetzt wird/ daß die Derbächer und Engelbächer ihre Hude haben solten ꝛc. ohne Meldung derer Biedenköpffer. Nechst deme werden hernach nur etliche Orte selbiger Gegend bena- 104
met und excipirt oder reservirt und vorbehalten/ wo denen Biedenköpffern als dominis finium die Mithude und Viehetrifft durch diese Hudens constitution unbenommen seyn solle/ als erstlich am Inhang vom Weissenwald/ wo allein die Engelbächer; dann (2.) im Gefäll/ wo 105
allein die Derbächer nebenst den Biedenköpffern die Hude haben sollen/ (3.) an den spengen Orten. Und ist bey dem ersten darab/ daß allein die Engelbächer benamet werden/ wahrzunehmen/ obgleich keine außdrückliche reservation, wie an den übrigen zweyen Orten/

geschiehet/ daß gleichwol solche jetzt besagter massen/ und da die præcedentia auff beyde Dorffschafften gehen/ zur Gnüge/ und noch ferner daher erscheine/ weil schon vorher die Hude jure servituris gegen dem Inhang des Weissenwalds/ mithin auch in denselbigen constituirt war biß an die Ulm: Hernach aber solche im Inhang des Weissenwalds auff eine Mithude modificirt worden. Nun aber ist bekanten Rechtens/ quod omnis exceptio (qualis est præsens reservatio, v. Menoch. *cons. 1281. n. 15.*) declaret & confirmet regulam in casibus non exceptis, qui sunt de eâdem regulâ.

*Schrader. tr. feud. p. 8. c. 7. n. 52. & p. 10. Sect. 15. n. 39.*

*Franchis. decis. 561. n. 5.*

*Klock. tom. 3. consil. 149. n. 174.*

quodque reservatio parificetur exceptioni, in cœteris non reservatis firmans regulam in contrarium

*Merckelb. tom. 3. inter-cons. Klock. 104. n. 80.*

*Stuck. consil. 1. n. 531.*

ac limitans concessionem, & ostendens omnia alia non reservata esse concessa

*Klock. d. tom. 3. cons. 155. n. 16.*

106 Und wird übrigens vorgedachte reservation der bemeldten Orten keines weges durch den von mir dem Ober-Forstmeister und Dr. Krantzen seel. in anno 1682. zwischen Biedenkopff und Dexbach auffgerichteten Recess auffgehoben/ sondern sie bleibet annoch billich in Kräfften.

107 „Dann obgleich darin die klare formalia eingerucket seynd/ soll hier-„nechst kein Theil den andern mit der Hude über die be-„schriebene gesetzte Steine turbiren oder Eingriff thun/ also es sich ansehen lässet/ daß hinfort die Dexbächer auch in dieser Gegend des Gefälls/ so an der Entzelhard gelegen/ die Hude allein und

108 mit exclusion der Biedenköpffer haben sollen; So ist doch/ wann man der bemeldten Commissarien relation vom 2. Maji anno 1681. ansihet/ und den statum der damaligen controversiæ darauß betrachtet/ klar am Tag/ daß alleinig die Frag/ ob die Hude um oder über die Entzelhard gehe/ also terminus, non qualitas, juris pascendi, durch Vermittelung decidirt; im übrigen aber der Recess de anno 1536. in seinen Kräfften allerdings gelassen worden/ mitfolglich vorbesagter Anhang und clausul dem Recess de anno 1536. gemäß/ und nach der Comissarien

auß besagter Relation erscheinenden Intention, dahin verstanden werden müsse/ daß weder die Dexbächer die Biedenköpffer mit Anmassung weiterer Hude/ als diese Steine determiniren noch diese jene mit prohibirung der Hude disseit der limitum ferner turbiren solten. Im 109
gleichen hingegen/ wañ ermeldte Commissarii an andern nicht excipirten oder reservirten Orten dennoch von einer Koppelhude Meldung thun/ ist ein error oder saltus ultra commissionem & decisionem leicht begreifflich/ massen auß allen erstatteten Relationen sattsam erhellet/ daß/ wie vorgedacht/ nur die quæstio, ob die Hude sich um oder über die Entzelhard verstehe/ oder wo es über die Entzelhard heisse/ keines Weges aber de qualitate der Hude gewesen/ auch nur jene Frag/ und nicht diese qualität decidirt/ sondern in allem übrigen der Recess de anno 1536. unverändert gelassen worden/ mithin alles übrige demselben/ als darin die Biedenköpffer annoch sich gefunden/ gemäß verstehen müsse. Ob aber die jetzo streitige Pfingstwaid unter 110
solchen zur Mithude reservirten Orten begriffen sey/ darauff kommet annoch die Frage an: und lässet es sich zwar also ansehen/ weil das Gefäll (woran die Pfingstwaid gelegen) und was darzu gehöret/ reservirt zu seyn scheinet/ und durch solche Zubehörungen pro substrata materia nichts anders verstanden werden kan/ als die nechst angelegene Orte/ so quoad hunc usum darbey gebraucht/ oder ohne deren Berührung die Mithude im Gefäll nicht füglich exercirt werden könte.

*Besold. thes. pract. voc.* Zugehörung *& part. 1. cons. 3. cap. 4. tit. 4 n. 11. Richter. vol. 2. conf. 27. n. 14. & cons. 80. num. 4. it. vol. 1. p. 4. cons. 23. n. 13.*

Zumal da in dieser Gegend die Dexbächer ihre eigene Güter untermenget liegen haben/ und also zu der vorgedachten reservation und exception solchen districts von der sonsten jure servitutis constituirten Hude/ und daß vielmehr alhier eine Koppelhude jure condominii aut servitutis saltem ratione finium, perpetuò gut befunden/ bewegliche Ursachen gewesen/ wie sonsten insgemein auß denen vermengt liegenden Gütern Gelegenheit zur Koppelhude gegeben zu werden pflegt. Aber dieses alles thut nichts zur Sach/ daß die Pfingstwaid 112
quæst. unter dem zur Mithude reservirten/ also genannten Gefäll begriffen seyn solte/ cùm (1.) non sufficiat, ut concedens vel reservans generali utatur verbo pertinentiarum, sed necessum sit, ut in specie illarum faciat mentionem, quæ etiam insuper quoties ad aliquid pertinere

negantur, probandæ sunt, nec non quòd ad illum usum, tanquam pertinentiæ, destinatæ aut possessæ fuerint.

*Richter. d. Conf. 80. n. 19. & d. cons. 23. n. 31.*

*Stryck de cautel. contract. sect. 2. c. 8. §. 20. & 21.*

113 Woran es aber (2.) denen Biedenköpffern biß dato ermangelt / als welche nicht einmal darauff articulirt/weniger einige possession der Mithude/wodurch die Pfingstwaid unter die pertinentien des Gefälls gesetzt werden könte/ oder wodurch der Recess de anno 1536. und die darin enthaltene constitutio exclusiva præscribirt seyn möchte/ beständig erwiesen haben/ angesehen die auß ihrem eigenen Mittel angegebene Zeugen in materia pascuorum, so gar auch in possessorio summariissimo, gantz und gar verwerfflich sind/ ita ut neque per contestes habiles queant habilitari, mithin selbige in præsenti casu um so weniger zu admittiren oder zu attendiren seynd/ wo ad inferendas pertinentias vel præscriptionem probatio continuatæ possessionis erfordert wird.

*Farinac. de testib. quæst. 60. n. 14. & 501.*

*Mev. cons. 73. n. 17. & 23.*

114 Uber das deponiren die testes extranei, auch theils de universitate, ad art. 8. nur von einem eintzigen novissimo actu der Behütung auf Pfingsten 1682. der noch darzu nach Aussag test. ulterioris secundi nicht ohne Pfändung geblieben/ also destoweniger zur Sach thun mag: und fin-
115 det sich im übrigen (3.) bey den actis eine anderwärtige Bekäntnüß der Dexbächer nicht/ausser was einige Biedenköpffische verwerffliche
116 Zeugen/darvon unvollkommen vorgeben; vielmehr aber (4.) restringirt der Recess selbst sothane reservirte Mithude allein auff das Gefäll/ „ indem darin nicht stehet/ daß die Biedenköpffer die Mithude oder „ nebst ihnen die Dexbächer die Hude auch des Gefälls Zubehörungen „ haben sollen/ sondern nur/ daß im Gefäll/ und was darzu gehöret/ „ abgeredet sey/daß die Biedenköpffer die Mithude im Gefäll haben solten/ also zwar bey reservation der Mithude die Zubehörungen des Gefälls mit in quæstione gewesen/ die resolution aber und Abrede allein auff das Gefäll außgefallen/und hoc ipso die pertinentien des Gefälls von sothaner reservation außgeschlossen/und ejusdem qualitatis cum cœteris locis, in quibus jus pascendi constitutum, gelassen worden:
117 Deme (5.) zu statten kom̃t/ daß die Biedenköpffer selbst in dem Recess de anno 1656. den streitigen Ort derer Dexbächer mit Vergünstigung

ihrer

ihrer der Biedenköpffer gehägte Pfingstwald nennen/ darmithin/ ob sie gleich als domini confiniorum solche Hägung vergünstiget/ ja eben dardurch noch absonderlich & denuò, denen Derbächern an diesem Ort die Hudens Gerechtigkeit/wie sie schon vorher Krafft des Recesses de anno 1536. gewesen/ privativè constituiren. Und wann gleich eben 118
so wenig der von den Derbächern unternommene Gegenbeweiß als die Gegentheilige Biedenköpffische Beweisung/ auf diesen Punct des Begriffs der pertinentien eingerichtet/und in so weit/wie unten erhellen wird/verwerfflich ist/so bestärcket solchen doch/zumal per aliquos extraneos testes, nicht wenig/ was auß den Recessen selbst bißhero angeführet worden/ mithin wird solche Zeugen-Sage/so weit sie denen Recessen conform ist und selbige adjuvirt, tanquam tale adjumentum billich considerirt, und ist derselben auch beyzufügen/was einer der eigenen Biedenköpffischen Zeugen/ Namens Johannes Manckel von Holtzhausen/deponirt hat. Plus enim creditur testibus instru- 119
mentum adjuvantibus, quàm contra illud testantibus;

*Mascard. de probat. quæst. 6. n. 67.*

& probat instrumentum, etiam minus solenne, tantò magis, si secundùm illius tenorem deinceps fuerit possessum & observatum, wie obige Zeugen bestärcken.

*VVesenb. cons. 301. n. 108.*

*Besold. part. 5. consil. 239. n. 16. item consil. 199. n. 50. 51. 52. consil. 212. n. 59. 60. 61. 62. consil. 236. n. 18. part. 6. consil. 270. n. 17. & 42. part. 3. consil. 91. n. 22. 23.*

Diesem nach hätte auch die zweyte Frag auß den Recessen ihre Erörte- 120
rung/ daß neinlich die denen Derbächern und Engelbächern in Biedenköpffischer terminen biß an die Steine constituirte Hude mit exclusion der Biedenköpffer zu achten sey/ ausser in dem von solcher exclusion excipirten Inhang des Weissenwalds/ item, dem Gefäll/ und den spengen Orten/ durch welche spenge Orte ausser Zweiffel die jenige 121
verstanden werden/ wo etwa diese Hudens-constitution denen Biedenköpffern etwas nahe komt/ also daß ohne die alsdann habende Mithude in loco constitutæ servitutis, ihnen ihr übriger district, so von der servitute pascendi noch unbeschwert/ zur Waidung des Viehes insufficient wäre: dann obgleich es scheinet/ daß die Biedenköpffer 122
nicht die Hude/ sondern bloß die Trifft in den spengen Orten haben

solten/

solten/ und also diese zu achten seyen/ worüber sie nothwendig und unumgänglich auff ihre übrige Gräntz und pascua treiben müsten/ so erschiene doch ex hoc ipso eine exclusiva juris pascendi constitutio eò magis, weil sie auch nur bloß über etliche reservirte Orte treiben dörfften: Und nechst deme erhellet auß der gleich nachfolgender reservation des Gefälls und etlich mal vorher/ daß in diesem Recess das Wort Viehetrifft/einerley mit der Hude/und da nur an dergleichen spengen Orten die Mithude reservirt worden) hoc ipso an den übrigen Orten
123 der Waldgang exclusivè constituirt sey. Zu welcher exclusiven Hudens-constitution vermutlich erhebliche bewegende Ursachen schon dumal/wie noch gewesen / um derentwillen sothaner an und vor sich deutlich exprimirte Verstand der Recessen destomehr warscheinlich ist/ nemlich weil die Stadt Biedenkopff einen grossen Uberfluß an Holtzung und Waid hat/ auch dessen Hudens district wegen der Entlegenheit langsam und wenig/oder gar nicht mit der Hude nutzen kan. Hingegen das Dorff Dexbach/ wann es solche Holtzung und Hude nicht hätte/oder die Hude durch der Biedenköpffer Mitgenoß geschmälert würde/fast biß an das Dorff eingeschränckt wäre/ und nicht wol
124 bestehen könte/ in welchen Fällen ohne das die Billigkeit erfordert/ ut patiatur fundi dominus, alterum quempiam ex suo fundo percipere, quod eidem prodest, & sibi non nocet.

*Covarruv. pract. quæst. 37 n. 1. circ. fin. & n. 2.*

125 Wie dann eben um solcher Ursach willen das jus pascendi cum exclusione ipsius domini fundi vel finium constituirt zu werden pfleget/ so gar daß jeweilen/ wann die Waid dem domino servitutis nicht zureichig und durch die Mithude des domini fundi vel finium zu sehr geschmälert würde/ der dominus fundi auch derselben nicht hoch bedürffte/ dergleichen Hudens-constitution an und vor sich selbst / wann es schon nicht/ und doch auch keine Koppelhude/exprimirt wä-
126 re/ad exclusionem domini fundi zu verstehen ist: Gleichwie hingegen/ so dem domino fundi die Waid unentbehrlich wäre/die interpretation dahin zu machen/ daß derselbe mit dem domino servitutis (in massen hier an solchen spengen Orten expresse reservirt worden) zum compascuo gelassen/ oder wol gar dieser in suo jure pascendi in so weit zurück gesetzt würde/ unerachtet dieses oder eine Sambthude nicht exprimirt/ und ob auch schon gar das jus pascendi cum exclusione domini her-

herbracht wäre; so es nur nicht außtrücklich cum tali exclusione constituirt oder interveniente expressâ prohibitione præscribirt worden/ quo saltem postremo expressæ constitutionis exclusivæ casu, qualis in præsenti est, dominus utut ipse indigens, maneret exclusus

*Covarruv. d. c. 37.*

*VVesenb. cons. 113. n. 19. & 42.*

*Merckelb. tom. 1. intercons. Klock. 21. n. 137. & seq.*

*Iustus Hahn. de jure colonar. conclus. 270. 271. 272. 273. 288. 289.*

*Besold. p. 5. consil. 239. n. 19. & 20.* 127

argumento sic à contrario sensu casus expressi deducto, quod in jure solet esse fortissimum, ceu efficiens, ut casus à contrario sensu non censeatur omissus, sed comprehensus in casu expresso.

*Klock. tom. 3. cons. 130. n. 27.* 128

Es scheinet dannoch auß der bißherigen umständlichen deduction zur Gnüge/ daß die streitige Pfingstwaid Krafft der alten und neuen Recessen zwar in Biedenköpffischer terminey gelegen sey/ aber die Hude darauff denen Dexbächern mit exclusion der Biedenköpffer competire/ und dergestalt da lis in petitorio finita, garnicht nöthig gewesen/ solchen in possessorio wieder anzufangen/ Beweisung und 129 Gegenbeweisung zu führen. Wannenhero dann auch die Biedenköpffer/ ob sie gleich einigen Beweiß und Handlung vorgenommen/ gleichwol noch der Dexbächischen angemaßeten Gegenbeweisung die exceptionem litis finitæ ad eum effectum, ut processus perimatur, füglich opponirt haben/ welche exception jedoch eben nicht würcken mag/ ut etiam in causa vincant, sondern es wäre in der Sach selbst bey denen zwar für sich auch in puncto der Hude allegirten/ aber respectu derselben wider sie stehenden Recessen allerdings zu lassen/ und darwider keine fernere Beweisung per testes zugestatten gewesen/ als nur solche/ wodurch zu erheben gestanden/ daß die bemeldte Recessen ex falsa, erronea vel aliter vitiosa causa erfolget/ mithin unkräfftig oder an und vor sich falsch/ oder das jenige/ so darauß resulrirte/ anderst beschaffen seye.

*Mascard. de probat. quæst. 6. n. 23. & seq. usq. ad n. 67. conclus. 906. n. 6. & 7. conclus. 907. n. 2. conclus. 914.*

*VVesenb. cons. 158. n. 21.*

*Klock. tom. 1. cons. 11. n. 158. & seq.*

*Franchis decis. 361. & 367. ibiq. Viscont.*

130 Daran es aber in allem in gewiſſer Maaß auff beyden Seiten fehlet: dann (1.) iſt hierauff von keinem Theil articulirt/ weniger de tenore instrumentorum, am wenigſten aber de eo integro, wie nöthig geweſen/ von den Zeugen deponirt.

*Maſcard. d. quæſt. 6. n. 72.*

131 (2.) Wären beyderſeits auß ihren Gemeinden denominirte Zeugen in materia paſcuorum gantz unzuläſſig und inhabiles, ita ut neque per conteſtes queant habilitari.

*Farinac. de teſtib. quæſt. 60. n. 14. & 501.*

*Mev. conſ. 73. n. 17.*

132 auch in materia confiniorum ſine aliis conteſtibus habilibus nicht beglaubt.

*Farinac. d. quæſt. 60. n. 487. 536. & ſeq. usque ad num. 543.*

133 und obſchon etliche conteſtes extranei concurrirten/ ſo ſeyen gleichwol theils derſelben in denen Gemeinden geboren und gezogen/ und alſo ebenfals nicht omni exceptione majores, oder capabel, die übrige völlig zu habilitiren.

*Menoch. lib. 5. præſumpt. 12.*

134 Auch deponirten ſelbige der Gemarckung halber nichts beſtändiges/ ſondern nur de proprietate bonorum und von der Hude/ ſo alles nicht
135 wider die Receſſen/ und vielmehr denſelben gemäß iſt. Wann dann auch gleich der erſte Derbächiſche Zeuge/ Cuntz Puſch/ den ſiebenden Articul affirmirt/ ſo gibt doch deſſen übriges Zeugnüß in allem/ daß er ſolches allein auff die proprietät der Güter und Behütung der
136 Pfingſtwaid verſtanden/ von der Gräntz aber und den Steinen ihme keine Wiſſenſchafft beywohne/ alſo dieſe ſeine Auſſage absque ratione ſcientiæ ſey/ welche doch nicht weniger als die gäntzliche habilität der Zeugen/ in præſenti caſu, um ſo mehr nöthig geweſen/ als die Beweiſung contra publica inſtrumenta gerichtet werden ſollen.

*Menoch. conſ. 380. n. 11. & ſeq.*

*Maſcard. d. quæſt. 6. n. 68. & 71. item concluſ. 920. per tot. concluſ. 1376. n. 43.*

137 Ab welchem allem zugleich die Erheblich- oder Unerheblichkeit auch 2. 3. 4. und 7. gravaminis appellationis zu dijudiciren ſtehet.

138 Daß nun das obgeſetzte 8te gravamen appellationis nicht unerheblich ſey/ iſt ebenfalß auß der bißherigen deduction am Tag/ vermög deren

die

die situation des quæstionirten Orts/ ob nemlich derselbe in denen Recessen mit begriffen und decidirt sey oder nicht/ in Augenschein zu nehmen/ viel nöthiger und dienlicher gewesen/ als der unternommene überflüssige und unerhebliche Beweiß- und Gegenbeweißthum per testes: Wann jedoch solcher Gegenbeweiß im übrigen zuläßig wäre/ 139 hätte er bloß um deßwillen/ weil in puncto probatorio die attestata publicirt und auß übergebener probationschrifft didicirt worden/ nicht hintertrieben werden mögen/ in Erwegung/ daß denen Verbächern noch keine copia attestationum ertheilt gewesen/ und sie also eine vollkommene gäntzliche Wissenschafft dictorum testium nicht erlangt gehabt/ danneuhero auch das obgesetzte 6te gravamen appellationis vor sich allein/ wann mehrere nicht vorhanden/ in keine consideration zu ziehen.

*Gail. lib. 1. obs. 105. n. 2.*

Ingleichem wäre das jetztvermeldete 8te gravamen, da sonsten übri- 140 gens der Gegenbeweiß zuläßlich gewesen/ vor sich allein nicht zu attendiren/ eò quòd appellatio sit interposita non à definitivâ, sed ab interlocutoria, qualis non ligat manus judicis à quo, quin possit procedere ad ulteriora, donec per judicem appellationis fuerit prohibitus. Potius 141 eidem fas est, etiam usque ad definitivam inclusivè, procedere ante inhibitionem, nihil obstante appellatione, adeò ut nec in ullo, ad sententiam usque, actu requiratur citatio partis, tanquam quæ videatur appellando se facere contumacem, & declarare animum, quod non velit comparere, ita tamen ut omnia hæc attentata revocentur, si pronuncietur benè esse appellatum,

*Conf. Marant. spec. aur. p. 6. de appell. n. 171. & 172.*

Diesem allem nach wäre unsere unterthänigste ohnmaßgebliche 142 Meynung/ obschon die Biedenköpffer bey dieser Sach in possessorio sich wieder eingelassen und einigen Beweißthum per testes zu führen übernommen/ mithin ebenfalß die Verbächer zu Vornehmung des Gegenbeweises durch jene veranlasset worden/ daß gleichwolen hernach solcher intendirten Gegenbeweisung sie Biedenköpffer die instrumenta publica, und daß solche angemaßte reprobation denenselben zu widerlieffe/ mit Fug und Recht entgegen gesetzt/ und weil sie dergestalt ad perimendam ipsam actionem solche exceptionem litis finitæ ante causæ conclusionem angezogen/ so wenig die vorgenommene Gegen-

berveisung in der Maaß wie sie anbracht/ als der Stadt Biedenkopff Beweisung/ sondern wann je einige/ alleinig solche/ welche die mehrmals gedachte instrumenta publica zu entkräfften vermögsam seyn können/ hätte admittirt und es biß dahin und so lang bey den Recessen gelassen werden sollen/ aber da solches nicht geschehen/ nunmehro sothane Beweisung nicht weiter/ als in so weit die Recessen dardurch adjuvirt werden/ zu attendiren/ mithin dahin zu sprechen sey/ daß es bey obigem Inhalt offtgemeldter Recessen und des Waldbuchs nochmals allerdings so lang/ biß ein oder ander Theil contra ipsa hæc instrumenta vorbesagter massen zu deren Entkräfftigung etwas erhebli-
143 ches beygebracht haben würde/ verbleiben solle. Wornach dann (1.) der Eigenthum aller obbenannten Waldungen/ item die Holtzungs- und Mastgerechtigkeit/ nach dem dißfals klaren Inhalt des Recesses
144 de anno 1536. und vorangezogenen Waldbuchs/ (2.) die Gemarckung/ und davon ausser der constituirten Holtzungs- und Hudens- Gerechtigkeit/ auch dem in Verhaltung der Güter bißhero üblichen Herkommen/ dependirende jura, als Pfandungen/ Bussen/ rc. Nach dem Recess de anno 1656. förters vom Hämelchen nach dem Recess de anno 1536. und dem Waldbuch über das Hasenrod und über den
145 Ronßberg auff den Born boberm Pferdsbach zu achten. In der ferneren zweiffelhafften Gegend aber eine gütliche Vergleichung (welche extra commissionem/ so bloß auff Erwegung der Sach gerichtet/ nicht versucht werden können) ferner möglichst zu tentiren/ auch endlich bey deren Entstehung auß der im Recess de anno 1682. angezogenen/ bey den actis nicht befindlichen Zeugen-Sage/ ob selbige diesen district oder nur die andere Seite nebenst dem Weissenwald boberu dem Ulmenstein betroffen/ oder da solche nicht bey handen/ sonsten weitere Erkundigung/ wer bißhero des Orts in possessione gewesen/ einzuziehen und fürters nach Befindung zu statuiren seyn würde: Weiter
146 wäre (3.) die Hudens-Gerechtigkeit nach dem Vergleich de anno 1536. und dem zwischen Biedenkopff und Dexbach in anno 1682. der Entzelhard halben gemachten Recess dergestalt zu erklären/ daß die zwey obgedachte Dorffschafften in der Biedenköpffischen terminey biß an die in solchen beyden Recessen beschriebene Hudensstein: Folglich auch die Dexbächer auff der Pfingstwaid quæst. die Hudens-Gerechtigkeit allein und mit exclusion der Biedenköpffer; In denen zur

Mit-

Mithude reservirten spengen Orten aber / item die Engelbächer am Jnhang des Weissenwalds / und die Derbächer im Gefäll / solche nebenst und mit den Biedenköpffern haben solten. Durch dergleichen 147
Außspruch geschiehet was obdeducirter massen recht und den alten Recessen gemäß ist / auch bleibet dardurch denen Biedenköpffern die Gemarckung in den übrigen nutzbaren partibus in salvo, und wird denselben durch den Abgang des ziemlich entlegenen und langsam brauchbaren Waidgangs / worzu sie gleichwol noch einen überflüssigen grossen Bezirck behalten / geringer Schade zugefügt / hingegen denen daran Mangel leydenden beyden Dorffschafften ein billichmässiger Vortheil zugewendet. Welche intention und æquitable consideration etwan schon bey Auffrichtung der alten Recessen gewesen seyn mag.

Belangend das Fürstl. Rescript vom 4. Junii anno 1683. darvon 148
Eu. Hoch-Fürstl. Durchl. Bericht verlangen / ob es beyden Theilen gebührend publicirt worden / ist solche publication wegen Dr. Krantzen seel. Absterben unterblieben / auch das original bey den acten nicht befindlich: Wir haben jedoch seither auß dem bey den actis liegenden concept den Partheyen Vorhalt gethan / dahero unsers Erachtens noch zur Zeit / nach Jnhalt desselben gegen die Derbächer nichts vorzunehmen sondern die Sach vor erst nach obigen Vorschlägen / oder wie es sonst gut befunden werden möchte / zu decidiren seyn wird.

Wir remittiren anbey / gnädigst anbefohlener massen die acta, 149
und verharren ꝛc. Sign. Battenberg den 18. Junii anno 1686.

Extract einer ferneren Relation, supra ad num. 53 gehörig.

UNerachtet quousque auß dem Recess de anno 1536. nicht so wol in 150
dieser / als der Gegend des Ronßbergs und des Hasenrods mit außgedruckten Worten erscheinet. Weil jedoch von dem Hasenrod biß dahin vom Born boberm Pferdsbach an die Gemarckung ex dicto Recessu klar ist / nach dem Helffenstein / ceu termino pascuorum à quo, an und vor sich eben der jenige Zug und Linea ist / wie hernach in dem Recess de anno 1656. vermeldet wird / nemlich es hätten die Biedenköpffer ihre Gräntz mit Zeugen / Waldbüchern und sonsten gnugsam erwiesen vom Hasenrod auffs Hämelchen / vom Hämelchen " über den Scheid den Creutzberg hinan über Johannes Wagners "

Acker ꝛc. Item weil bereits in anno 1536, von Seiten Biedenkopff in dieser Gegend solcher Gang; Derbächischen theils aber der jenige/ wohin damals die Waidsteine kommen, prætendirt, und gleich wol denen Derbächern biß dahin nur die Hude/Uhrholtz und Mast/auch die Hude tempore gladium limitatè, concedirt, und folglich, quoad dominium & fines, denen Biedenköpffern ihr Gang gelassen worden; So seye an dem Inhalt und Gültigkeit des Recesses de anno 1656. um destoweniger zu zweiffeln/als eben solches/auch in dieser Gegend/auß dem Recess de anno 1536. sich jetzt besagter massen klärlich deduciren lässet.

151 Postscriptum, so der vorhergehenden Relation vom 18. Junii 1686. annoch beygefüget worden.

Als diese Relation bereits außgefertiget gewesen/ hat man auß dem jenigen Extract des Recesses de ao. 1536. welchen Goar Dickhaut seinem an den Statthalter Lt. Keudeln abgelassenen Berichtschreiben inserirt/ wahrgenommen/ als ob die in dieser Relation, der reservirten Biedenköpffischen Mithude halber/ angezogene spenge Orte/ die spänige oder damals streitige/ nemlich zwischen der Stadt Biedenkopff Gräntz und derer Dorffschafften Waidgang gelegene Orte seyen/ und daß folglich in der allegirten beym hiesigen Ober-Forst-Ampt liegenden Abschrifft gedachten Recesses/ vor Spänige Spenge verschrieben seyn müsse/ so jedoch/ weil das originale dieses Recesses er-
152 mangelt, in dubio bleibet. Wann aber das originale wieder zur Hand zu bringen/und darin befindlich wäre, daß es nicht spenge/ sondern spänige Orte hiesse/ so würde die in relatione vorgeschlagene decision der zweyten Frag/ daß nemlich die Hude exclusivè constituirt sey/ gäntzlich zu invertiren/ und dahin zu schliessen seyn/ daß durch sothanen recess denen Biedenköpffern die Mithude an allen spänigen oder damal streitigen und in quæstione gewesenẽ Orten/ mithin auch auf der in solchem Begriff gelegenen Pfingstwald expressim reservirt und vorbehalten
153 worden. Und diesem nach wäre der Recess von den Biedenköpffern tam ad perimendum processum quàm ut in causa, & quidem non solùm ratione finium, sed & compastus, vincant, kräfftig und wol allegirt, auch darnach sine omni ulteriori processu, probatione & reprobatione (nisi quæ ad ipsum illum Recessum infirmandum afferri posset) die
154 Sach zu erklären und zu erörtern. Worgegen solchen Falß/ wann nem-

nemlich nicht spenge/ sondern spänige Orte verstanden würden/ nichts hinderte/ (1.) daß so dann unnöthig gewesen wäre/ der gleichen reservation noch absonderlich im Gefäll und bey dem Zuhang des Weissenwalds zu thun/ als welches entweder omnis dubitationis tollendæ causâ non ineptè

*l. 81. ff. de R. I.*

oder um deßwillen geschehen/ weil der general Vorbehalt beyde Dorfschafften/ die zwey special reservata aber jedes Dorff besonderlich in seinem Bezirck concerniren/ und also diese letztere nicht so wol ipsum jus pascendi modificiren/ als die streitende Partheyen. (2) Die in 155 relatione angeführte Zeugen-Sage ratione der Pfingstwaid/ item derselben im Recess de ao. 1656. vergünstigte Hägung: Gestalten weder die Biedenköpffische noch die Dexbächische Zeugen-Sage ist sufficient ad Recessum infirmandum, und duntaxat ad adjuvandum ist so wol ein und anders dienliches vor die Biedenköpffer ratione suæ compossessionis darin befindlich: als vor die Dexbächer/ daß dergestalt/ da der Recess entweder den Verstand auff spenge oder die spänige Orte hat/ vor ein oder andern Theil das dienliche nur ad adjuvandum zu attendiren: das widrige aber utrinque ad infirmandum insufficient ist/ wie ex deductione superiori mit mehrerm erscheinet. Auch wäre die 156 vergünstigte Hägung der Pfingstwaid/ gleich wie sie nach dem Verstand des Recesses auff spenge Orte ad excludendum explicirt worden/ hingegen ad nullam exclusionem, ceu non expressam, zu deuten/ wann im Recess die spänige oder quæstionirte Orte gemeynet seyn solten/ sondern müste sich alsdann nach diesem Recess de anno 1536. verstehen/ zumal da nicht gemeldet wird/ daß es eine concessio perpetua seyn solle.

*facit arg. l. 67. ff. d. R. I.*

157 (3.) Die ex Covarr. und Wesenb. Merckelb. Hahn. angeführte rationes æquitatis indeque sumptæ præsumptiones: massen solche in dubio statt finden/ nicht aber in casibus, darinnen eine außdrückliche conventio & reservatio der Mithude vorhanden.

158 Unsers unmaßgeblichen Erachtens wird nöthig seyn/ die Dexbächer/ weil sie auch ein original des alten Recesses haben sollen/ zu dessen producirung anzuhalten/ und dafern darinn/ wie in der Abschrifft/ die spenge Orte gemeynet/ alsdann nach obiger Unserer

Rela-

159 Relation und darin gethanen Vorschlag zu statuiren; aber im Gegenfall darin die Spänige Orte stünden/ würde so dann der in unserm voto n. 3. gethane Vorschlag auf der Biedenköpffer Mithude an sothane in anno 1536. Spänig oder in quæstione gewesenen Orten/ folglich auch auff der in solchem Begriff gelegenen Pfingstwaid/ zu invertiren/ jedoch etwann solches fals darbey zu versuchen seyn/ weil die
160 Stadt Biedenkopff überflüssige Hude hat/ auch ihr die Pfingstwaid und die Entzelhard entlegen seynd/ ob einige gütliche Vergleichung getroffen werden möchte/ daß etwan gedachte Stadt Biedenkopff/ salvo jure finium/ denen Dorffschafften an etlichen entlegenen und ihro wenig brauchbaren Orten die Hude exclusivè, entweder ohne oder gegen einige jährliche Vergeltung für sothane ad suam exclusionem gemachte extension, nachgeben thäte.

Und wir verharren/ ut in literis.

161 Porrò lubuit ad confirmationem hujus postscripti addere, quæ in alia postmodum subsecuta relatione fuerunt adducta, & ita habent: nun aber ist notorium und augenscheinlich/ so Supplicanten nit verläugnen können/ daß die Pfingstwaid quæstionis gleich unterm Gefäll mitten zwischen dem vom Hämelchen über den Scheid den Creutzberg hinan beschriebenen Gräntzgang/ und denen vom Helffenstein an über die Entzelhard und durch den Kessel stehenden Waidsteinen/ gelegen sey/ und zwar eben an dem jenigen Ort und Wasserbächlein/ wo der Viehtränck halber die Gemeind Eissa vermög des gedachten Recesses de anno 1656. denen Biedenköpffern/ als dominis finium ein jährliches
162 in recognitionem finium entrichtet. So ist über dem Receſs de anno 1536. weil dessen original wider bey Handen im geringsten kein disputat mehr zu halten/ daß darin denen Biedenköpffern an allen Spänigen/ oder damal in quæstione gewesenen Orten die Mithude expresse reservirt sey; item erhellet darauß/ daß die jenige Orte in quæstione ge-
163 wesen/ so zwischen beyder Partheyen prætendirten Gängen/ deren der Biedenköpffische endlich auff die Gräntz oder Gemarckung (wie auß dieser und voriger deduction vom 18. Junii 1686. zu sehen) der Derbächische aber auff die Hude und Holtzung verglichen worden/ situirt
164 seynd. Also folget auß dem Receſs de anno 1536. so wol allein/ als auch mit Beyziehung des Recesses de anno 1656. unwidersprechlich/ daß (1.) die Pfingstwaid in Biedenköpffischer terminey gelegen/ (2.) denen Bie-

Biedenköpffern die Mithude darauff vorbehalten sey: mithin daß die Biedenköpffer/obschon auff deren Bekäntnüß deß denen Derbächern darauff competirenden Waidgangs vor die Derbächer in anno 1682. n possessorio zu Giessen gesprochen worden/ das im Bescheid enthaltene reservat, nemlich die Beweisung der Mithude/ gnugsam/ und so gar in petitorio, beygebracht sey/ um so mehr als noch diese Recessen 165
urch die Biedenköpffische Zeugen adjuvirt werden/und hingegen/wie n besagter unserer Haupt Relation sattsam dargethan/derer Derbächer vermeyntliche Gegenbeweisung zu Stürtzung dieser Recessen viel u schwach ist/ in dem vom tenor der Recessen nichts/ noch vielweniger e illorum falsâ aut nullâ causâ, articulirt, im wenigsten aber von den Zeugen deponirt worden/ oder auch wegen älte und antiquität der Recessen sine perjurio deponirt werden können/ die Zeugen auch theils gar verwerfflich/ theils nicht omni exceptione majores seynd/ diese letztere über das nichts ratione der Gräntz/sondern nur allein von proprietät einiger Aecker und Wiesen/ item von der Derbächer Hude (so nicht geläugnet wird) aber nichts von der Biedenköpffer exclusion, auch nur etwa attestiren/ daß sie selbige nicht da hüten sehen/ wordurch noch nicht erhoben wird/ daß sie auch nicht allda gehütet haben oder zu hüten befugt seyen/ welches Biedenköpffischen theils durch die Recessen erwiesen wird/ und zugleich daß die jezuweilige Hägung der Pfingstwaid vor die Derbacher allein/aus derer Biedenköpffer Vergünstigung geschehen/ und ein blosses precarium gewesen.
Ferner ist in erwehnter Haupt-Relation gezeiget/ daß die Versteu- 166
ung einiger an der Pfingstwaid gelegener Güter nach Derbach dißmal /da man in dubio finium nicht versirt, contra Biedenkopff nichts verfangen könne ꝛc.

# *Quæstio IX.*

## Quæ fuerit occasio distinctionis dominii in directum & utile?

1 DOminii præcipuum effectum consistere in libera potestate de re suâ disponendi, vel alteri in ea aliquid permittendi aut prohibendi, nullus ambigo, lectorem remittens *ad l. 21. C. mandat. l. 8. & 9. C. de Iudæ. l. 9. §. 3. ff. d. a. r. d. l. 2 ff. si à par. quis manum. l. 11. ff. si serv. vindic.*

 *l. 70.*

*l.70. ff.de R.V. l.239. §.9 ff de V.S. l.8. ff. de in lit.jur. l.9. ff. rer. amot. l.3. pr. & §.1 ff. de L. Iul. de annon. l.11. & 14. C. de contrah. empt. l.6. C de reb. al. non alien. l. un. C. rem al. ger. non interdict. l.1. C. de SS. Eccleſ. Nov 22. v.2. Struv. S.C. Exerc. XI. th.4. Exerc.41. th. ult. & Synt. feud. c.2. aph.3.*
2 *n.4. Hahn. ad VVeſenb. ff. de a.2. d.n.3 & 12.* Quamvis enim dominii ratio formalis neutiquam videatur in eo eſſe ponenda, quòd quis habeat liberam de re diſponendi, vel alteri in ea aliquid permittendi aut prohibendi poteſtatem, ceu quâ non gaudeat pupillus aut minor, neque is, qui in ſua re alteri aliquod jus v.g. uſus fructus, ſervitutis, pignoris, conceſſit, qui tamen ſint & maneant ejus rei domini; quâque è contrario potiantur procuratores, tutores, adminiſtratores, quamvis non domini; ut ideò magis in ipſo proprietatis jure dominii ſubſtantia & ratio formalis ſita eſſe dici queat, *v. Zigler. in Grot. de jur. bell. & pac. lib.1.*
3 *c.2. §.6.* tamen accuratiùs rem perpendendo, cùm iſta libera proprio ſuo nomine adminiſtrandi poteſtas non niſi ex jure proprietatis deſcendat, & ubi illa invenitur, neceſſariò hæc veniat præſupponenda, non eſt unquam, ut non ſufficiens proprietatis & dominii nota habeatur, ſi cui conſtet libera facultas proprio ſuo nomine de re diſponendi, alterique
4 in ea pro lubitu quicquam permittendi vel prohibendi. Pupillis ac minoribus de rebus ſuis diſponendi poteſtas in actu primo non negatur, ſaltem ejus exercitium ex ratinabili cauſa ad certum tempus ſuſpenditur
5 vel reſtringitur. In conceſſionibus jurium vel libero rei uſui, vel ipſi dominio ejusque effectibus decedit ex proprio pacto & voluntate, in quo ipſo pacto & jurium in ſua re conſtitutione liberam deprehendere licet diſponendi facultatem, quæ nunc eatenus, quatenus abdicata
6 & alteri conceſſa eſt, exercetur ab altero. Et vel quicquid ſit circa compatibilitatem dominii ac liberæ facultatis diſponendi, certe hæc poteſtas proprio nomine exercita inter dominii effectus, ſi quidem ii
7 plures florent, omnino venit numeranda. Cœterum ex hac ipſa libera diſponendi facultate, ſive ex dominio, ſeu jure in ipſam rei vel corporis ſubſtantiam competente, fluxit, ut illa jura quæ virtualiter dominio primitus inerant, ab eodem poſteà ſepararentur, ac formalia quædam jura, propriam nanciſcentia ſubſtantiam, efficerentur, veluti hæreditas, pignus, poſſeſſio, uſusfructus, ſervitus, feudum emphyteuſis, dos, &c.
8 quæ jura, ceu à dominio per tributam propriam ſubſtantiam ſeparata, ab eodem differunt, velut reipsâ & eſſentiâ, ita etiam nomine: quia tamen

nen ex dominio exorta, & materialiter considerata ejusdem partes sunt, ideò impropriè & lato sensu iis quandoque tribuitur nomen dominii, *.Hahn. d.n.3. & ad tit. de R. D. n. 4. verb. Incorporales propriè nec tra-luntur.* Cùm verò dominus ea jura dominio virtualiter insita sponta- 9
eè ex sua disponendi libera facultate ab eodem divellat, ac formalia ira constituat, vides eum hactenus voluntario dominio suo *jurique in sam rei substantiam competenti,* indeque resultanti liberæ dispositioni etrahere, jusque suum mutilatum efficere, alterique etiam non inte-rum concedere, & prout ipse vel majus vel minus concesserit, eatenus sum vel majus vel minus ex propria & spontanea pactione retinere, ec sibi amplius pro lubitu de suo disponere licere propter interesse lterius, cui jus constitutum; nec tamen etiam huic propter jus domini, quidem excellentius, reservatum idem permissum esse, *conf. Hugo de tat. region. German. c. 6. §. 15.* Concedit autem dominus alteri jus ali- 10
uod vel in ipsa rei substantia, scilicet proprietate sive dominio ipso, el saltem in ejus accidentibus & qualitatibus: Illud contingit, quan- 11
o cum plenissima potestate utendi fruendi constitnitur rem ipsam ienandi jus, cum quâdam perpetuitate conjunctum, per qualem con-essionem is, cui tale quid datum, participat de ipso dominio, ut uterq; ominium habeat minus plenum; quia tamen concedens retinet su-erius & excellentius dominium, cui ratio dominii formalis, nimirum s in ipsam rei sive corporis substantiam, das mehrere Eigenthum/ ns stracke/ rechte Grund-Eigenthum/ magis insit, ideò apud eum anere dicitur dominium directum, quòd propterea etiam absoluto omine dominii venit in legibus *l. 8. pr. ff. de reb. aut. jud. possid. l. 1. ff. l. 1. C. si ag. vectig.* apud eum verò, cui jus constitutum, esse domi-um utile, die nutzbarliche Eigenschafft/ *Struv. Synt. Civ. Ex. XI. th. 55.* onsistens in plenissimo usu fructu, etiam ad hæredes transmissibili, & quodammodò perpetuo, itemque in quadam restrictâ, scilicet ad omini consensum, alienandi & disponendi facultate, ac naturali pos-ssione: cùm dominium directum in jure nudæ proprietatis & restri-a alienandi facultate subsistat. *Hahn. ad VVes. d. n. 12.* Ejusmodi con- 12
essio fit in feudi, emphyteuseos, & superficiei constitutione, *Struv. d. 55. & Exerc. 45. th. 125. & seq. Synt. feud. c. 2. aph. 3. n. 3. 4. c. XI. aph. 1. c. 12. h. 9. n. 1. c. 13. aph. 1. Hahn. ad VVes. Si ag. vectig. n. 1. & 2. & tit. de superficieb.* 13
em in dote, per quam ad maritum rei dotalis transfertur dominium,

adhuc anguſtius eo utili, quod modò explicatum eſt, ceu cujus vi marit
ſaltem potitur naturalem poſſeſſionem pleniſſimum uſumfructum, vi
dicationem & quidem etiam alienandi ac diſponendi facultatem, verù
hanc duntaxat ob favorem rei alienandæ ſingulariter privilegiatam,
adhuc reſtrictam *l.3.C. de jur. dot. l.21.ff. de manumiſſ.* itemque ad uxo-
conſenſum, non ſimplicem *pr. inſt. quib. al. lic.* ſed vel iteratum, eumq
coarctatum *Auth. ſive à me. C. ad SCt. Vellej. Non obſt. Auth. Si qua. e*
vel juratum *c. 28. x. de jurejur. c. 2. eod. in 6.* hodie ad cognitione
& decretum Magiſtratus limitatam. *Struv. Synt. civ. Ex 30. th. 22.* In
per id dotis dominium conceptum eſt ad certum tempus, ſoluti ſcilic
matrimonii, quo elapſo plenum redit ad mulierem ipſo jure abſq
retrotraditione, indeque etiam mulier quodammodò & naturali
dominium retinuiſſe videtur. *Hahn. ad VVeſ. de jur. dot. n. 7.* quod ipſu
tamen haud ſine effectu apud mulierem relinquitur, ſed in iis operoſu
eſt, quæ ex nuda proprietate activè & paſſivè reſultant, neque jure f
ctuum percipiuntur, veluti theſaurus in fundo dotali inventus non ir
vocabiliter eſt mariti, ſed mulieri ejus dimidia concedenda, quaſi c
ſeatur in alieno inventus. *l. 7. §. 12. ff. ſolut. matrim.* Similiter pericul
ſpectat ad mulierem, tanquam quod propter jus dominii & nudæ p
prietatis ſuſtinetur, *Schnobel. diſp. ff. 14. θ 25.* aliaque omnia commo
& incommoda fert mulier, quæ ex jure dominii & proprietatis acq
runtur vel propter iſtud ſuſtinenda ſunt. *Struv. Synt. civ. Ex. 30. th.*
24 *Synt. feud. c. XI. aph. 1.* In rei ſaltem accidentibus & qualitatibus co
ceſſio fieri intelligitur, dum quis in ſuo quid alteri conſtituit, ut ad e
duntaxat pertineant fructus vel ex re, vel occaſione rei provenient
nihil verò eſſentiæ dominii decedat, neque alteri jus aliquod, quod ſ
cies dominii conſtituenda foret, quæratur, *Hahn. d. n. 3. Struv. d. th*
quale jus in rei accidentibus & qualitatibus tributum, quandoque
25 xius eſt, propius ad dominium accedens, cui nomen dicitur juris
re, veluti quod in fructibus ex ipſa re provenientibus, e. g. uſusfruct
vel in alio commodo & emolumento extra rem, at occaſione ejus p
ceptibili conſtituitur: e. g. ſervitus, pignus, in quo emolumentum
curitatis, poſſeſſio, unde varia detentionis commoda. *Hahn. d.*
26 Nonnunquam verò conceſſio fit magis reſtrictivè ſaltem in modi
temporali uſu rei ejusque fructibus, inſtar juris ſolummodò ad re
veluti per locationem, commodatum &c. Non diſſentit Struv. *d. th.*

# *Quæſtio X.*

## Num ſtructuræ templorum ad cultum divinum ſint neceſſariæ?

SUnt qui negant, eò quòd Deus ubiq; & in omnibus locis ſit orandus 1
& adorandus *Pſ. 102. v. 22.* præprimis verò magis in occulto & conclavi,
quàm publicè in plateis & conventibus *Matth. c. 6. v. 5. & 6.* quòd etiam 2
Apoſtolus Paulus hortetur populum, ut ubique orent, an allen Orten/
*I. ad Tim. 2. v. 8.* adeò ut bene factum ſit, ſi & die & nocte ſine intermiſſione
( & igitur in omnibus locis ) fundamus preces *Pſalm. 22. v. 3. Luc. c. 18.*
*v. 1. & 7. I. Theſſal 3. v. 10. I. Timoth. cap. 5. v. 5. & 17. II. Timoth. 1. v. 3.*
*Actor. c. 10. v. 2. Eph. c. 6 v. 18. Col. 4. pr.* quemadmodum Rex David ad- 3
modum intensè orat noctu in lecto *Pſalm. 6. v. 7.* Job in terra *Iob. c. 2.*
*v. ult.* Moſes in mari *Exod. c. 14. & 15.* ſervus Abrahæ apud fontem *Geneſ.*
*c. 24. v. 12. & ſeq.* Hiskia in lecto *Ieſa. c. 38. v. 2.* Jonas in ventre ceti
*Ion. c. 2. v. 2.* Daniel in lacu leonum *Daniel. c. 6. v. 16. & ſeq.* Sadrach,
Meſach & Abednego in fornace *Daniel. c. 3.* latro in cruce *Luc. c. 23.*
*v. 42.* Paulus & Silas noctu in carcere, *Actor. c. 16. v. 25.* obſeſſus ab impuro
Spiritu: Item Jairus, nec non mulier ſanguinis profluvio laborans:
Inſuper leproſus, & Centurio è Capernaum, in via & itinere *Matth. c. 8.*
*& 9. Marc. c. 5.* ipſe Chriſtus cum Apoſtolis & populo in monte, quem
conſcenderant *Matth. c 5.* & quæ plura ſimilia ex hiſtoriis colligere li-
cet exempla, *v. hiſt. eccleſiaſt. Magdeburg. cent. 7. c. 6 pag. 154 & ſeq.* Unde 4
Euſtachianorum doctrina, quod templa ſunt ſuperflua, & eccleſia pro-
priè in unitate fidelium, non in ſtructura templorum conſiſtat, ac liceat
precationi ubique æquè vacare: Hinc Meſſalianorum, item Fratricel- 5
lorum ſeu Pſeudo-Apoſtolicorum eadem opinio: poſterioribus im-
pudentiſſimè loquentibus, templum non plus valere ad orandum, quàm
ſtabulum equorum. Nihil ab ea opinione abeunt Petro-Bruſſiani, quo- 6
rum ſententià templa ſuperfluò fabricantur, quòd eccleſia Dei non
conſtet multitudine cohærentium lapidum, ſed unitate congregatorum
fidelium. Eoque etiam referendum Zenonis Cittici Philoſophi effa- 7
tum; Sacella ac templa conſtruere nihil eſſe neceſſe, quia ſacrum nihil
prorſus exiſtimandum ſit, nec majoris quidem faciendum, nec pro ſan-
cto habendum, quod ſtruxerunt homines. Similiter Perſæ nulla Diis 8

templa condenda esse crediderunt, ut & Xerxes bellum indixerit Græ-
cis, quod parietibus includerent Deos, quibus omnia deberent esse pa-
tentia & libera, quorumque omnis mundus esset templum ac domi-
9 cilium. Æmuli Germani non cohibere parietibus Deos ex magnitu-
10 dine cœlestium arbitrabantur. Verùm meliùs saluti nostræ erit consul-
tum, si non ore saltem & corde cum sanioribus credamus, sed etiam re
ipsâ contestemur, ac quantum in nobis est adjuvemus *I. Paralip. c. 23. v. 17. 18. 19. c. 29. & 30.* ne ulla civitas, nullusve locus sit sine templo, in
quo publicè colatur Deus. *Conf. hist. ecclesiast. Magdeburg. cent 1. lib. 2. c. 10. pag. 571. in fin. centur. 5. c. 6. pag. 641. & seq. cent. 7. c 6. pag. 134. & seq.*
11 Nec enim quidem damnandæ sunt cujusque orationes & preces in
quocunque loco quocunque tempore piè fusæ, sed potius laudibus ce-
12 lebrandæ tanquam in essentia sua sufficientes: nihilominus ad totum
orationis officium penitus explendum amplius eundum, & Deus publicè
(non quidem pietatem vel in plateis *Matth. c. 6. v. 5. & 6.* vel etiam in
templis *Ierem. c. 7. v. 4. & seq. Iesa. c. ult. v. 1. Actor. c. 7. v. 49.* simulandi
animo, sed in piis ad verum divinum cultum initis conventibus) colen-
13 dus est ac adorandus, tum propter expressum Dei mandatum, ad quod
Moses fecit tabernaculum, & sacravit cum mensa, altari, vasisque pluri-
14 bus; in cujus obsequium etiam Salomo ædificavit templum: quùm
quia nihil præstantiùs, nihil ad religionem utilius, atque si omnes ad
orandum conveniant in idem loci, si una communis sit precatio, una
mens, una spes, in charitate & fide inculpata in Christum Jesum,
*Ephes. cap. 4. v. 3. & seq.* ut alter alterius vocis beneficio ædificetur
& in ejusdem orationis participationem admittatur. *Actor. c. 12. v. 5.*
15 *Herberger. concion. Dominic. 19. post Trin. part. 3. pag. 770.* Hujus divini
præcepti ac laudabilis instituti æmulus Salomo populum congregavit
ad consecrandum templum *1. Reg. c. 8.* Hiskia & Josias ad celebrationem
festi paschatos *II. Paralip. c. 23. & 30.* Josias & Esra ad audiendas leges di-
vinas *II. Reg. c. 23. Nehem. c. 8.* quos sectatus Rex Ninive populo indixit
16 jejunium & precationes *Ion. c. 3.* imò ipse Christus pro docendo populo
conscendit montem *Matth. c. 5.* Quibus denique Simplicianus omninò
accensendus est: Dum enim Victorinus, S. Hieronymi Præceptor, se
Christianum jactaret, ac Simpliciano, eum talem, donec in templo con-
spiceret, credere nolenti, reponeret, num cohærentes lapides parietesq;
efficerent Christianum? eidem Simplicianus inculcavit Matthæi Apo-
stoli

stoli effatum *c. 10.* Wer mich verleugnet für den Menschen rc. præstans eo ipso, ut Victorinus improvisò templum accederet, ac fidem publicè profiteretur Christianam. *v. Augustin. lib. 8. confess. c. 2. Conf. etiam Carpz. jurispr. Consist. lib. 2. tit 23. defin. 359. n. 1. & seq.* Neq; est, ut adhuc quis 17
ideò hæsitet, quasi talis precatio communis æquè fieri possit in montibus, campis, aut alibi: quam equidem ibi locorum satis rectè & commodè perfici negaverim. Siquidem vox prædicantis nullis certis finibus conclusa, & in longum latumque aërem distracta, haud facilè percipitur: insuper ventorum tempestatumve vi non rarò fiet, ut nulla supersit vel loquendi vel auscultandi facultas, aut saltem ut auditorum mentes & cogitationes disturbentur, quo minus precatio procedat ex toto corde, toto animo, & omnibus viribus. Necessitate itaque quâdam eò ventum 18
est, ut templa fuerint ædificata, quam adauget jussus, quem dixi, divinus. Nunc civitas non habens templa omni villâ vilior est, & quacunque 19
spelunca ignobilior: Anathema sit, qui docuerit domum Dei contemptibilem esse, aut conventus qui in ea celebrantur.

# Quæstio XI.

## Quænam res propriè & naturâ suâ sint mobiles vel immobiles? seu, Quænam sit vera descriptio rerum mobilium & immobilium?

CAlvinus describit res mobiles, quod tales præcipuè appellentur, quæ 1
animâ carent; item quæ supellectilis, quæq; instrumenti penusve nomine continentur, *v. Ejusd. lex. voc. Mobiles res.* At, quod priorem 2
descriptionem attinet, Calvini mens fuit non tam definire res mobiles, quàm saltem ostendere, quomodò propriè differant res mobiles & moventes, illæque passivam, hæ activam significationem respiciant. Etiamsi 3
enim moventium & mobilium appellatione idem significetur *l. 39. ff. de verbor. significat.* ceu quæ in eo conveniunt, quòd ambo moveantur, sive motio fiat à se ipso sive ab alio, *Gothofr. ad d. l. 93.* adeò ut animalia 4
mobilium *l. 3. § 13. ff. de acquir. poss.* moventium verò nomine fructus *l. ult. §. 2. ff. de requir. vel absent. damnand.* & supellex *l. 2. ff. de supell. leg.* veniant, imò quandoque animalia sub moventium nomine non contineantur *d. l. 2. de sup. leg.* nonnunquam promiscuè moventia & mobilia dicantur *l. 15. §. 2. ff. de re judic.* ac mobilium appellatione tam
ani-

animalia, quàm ea quæ animâ carent, comprehendantur *l. 1. §. 1. ff* *a* *R. V.* eodemque jure moventia & mobilia in multis habeantur *l. 1. pr. ff* *de ædil. edict. l. 30. pr. C. d. jur. dot. l. un. §. 7. C. de rei ux. act. l. 2. pr. l. 3. vers* *& nemo audeat. C de quadrienn. præscript. l. 49. §. 2. C. de Episc. & Cleric* *l. 13. C. de servitut. l. 4. C famil. Ercisc. l. 2. pr. vers. Sed ubi quarta. C. quand* *& quib. quart. pars deb.* atque toties præ iisdem accipiantur, quoties non alia mens constat dicentis *d. l. 93 ff de V. S. Mantic. de conject. ult. vol.*
5 *lib. 9. tit 3. n. 1.* tamen promiscua harum dictionum usurpatio (ut multoties accidere consuevit *v. l. 7. §. 1. ff. de supp. leg.*) non tam ex ipsa
6 latinitate procedit, quàm usu: velut etiam *in d. l. 93. d. V. S.* Celsus non vult propriè eadem esse moventia & mobilia, verùm duntaxat, nos illo-
7 rum appellatione idem solere significare. Quippe differentia & in citat. ll. disjunctiva significatio, secundùm veram latinitatem satis patet non solùm ex vocabulo *seu*, sed quoque inde, quòd non minus immobilia eodem jure, in multis censeantur, *d. l. 1. pr. ff. de ædil. edict. l. 30. pr. C. de jur. dot. l. 2. & 3. C. de quadrienn. præscript.* quorum tamen diversa signifi-
8 catio in aprico sit. Imò ex hoc ipso, quando eorundem jurium applicatio contingit vel in rebus moventibus & mobilibus, vel in rebus moventibus, mobilibus & immobilibus, implicatur harum omnium vocum inter se diversitas quoad significationem, ut hactenus non ineptè propriæ significationis diversitatem potius demonstraverit Calvinus,
9 quàm res mobiles definierit. Altera ejusdem descriptio defectum patitur sufficientis enumerationis exemplorum, adeoque non universalis
10 & adæquata, sed minus angusta est: Quis enim non videt lapides in terra jacentes, item cæsa metalla, tignaque ædificii ab eodem separata, esse res mobiles. *conf. l. 1. §. 4 junct. l. 9. pr. ff. quod vi aut clam*, nec tamen supellectilis, instrumenti, penusve nomine contineri *arg. l. 1. l. 6. l. 7. §. 1.* *ff. de sup leg. l. 12. pr. ff. de instruct. & instrum. leg. l. 3 ff. d. pen. leg.* Qui-
11 bus traditis nihil adversatur, quod differentia constituatur inter legatum der Fahrnüß & legatum aller beweglichen Güter / ut priori casu sub le-
• gato mobilium ex hodierna consuetudine & usu loquendi non veniant, nisi utensilia & supellectilia domus, der Haußrath / posterius verò legatum sit latius, quod etiam fructus, aurum, nummos &c. complectatur. *Mantic. de conject. ult. vol. lib 9. tit. 3. n. 8. Klock. tom. 3. consil. 125.*
12 Nihil quoque impedit consuetudo, quâ alicubi pro rebus mobilibus, für Fahrnüß / tantùm res expeditoriæ, habeantur, als Haußrath und

der-

dergleichen/ *v. Besold. thes. pract. voc.* fahrende Haab *in fin.* postrema enim hæc significatio respicit particularem consuetudinem, quæ propriæ universali significationi neutiquam præjudicat: Ad priorem verò 13
objectionem respondetur, in præsenti nullam moveri quæstionem de definitione der Fahrnüß/ oder der beweglichen Güter/ quatenus solche ex communi usu loquendi species der Mobilien seynd/ sed de definitione seu adæquata descriptione mobilium in genere secundùm significationem non usualem, sed propriam, sive agatur de rebus mobilibus quæ existunt in cujusdam patrimonio, & bona vocantur mobilia, sive de aliis quibuscunque rebus mobilibus. Mihi itaque secundùm propriam 14
vocis significationem omnia ea erunt mobilia, de quibus prædicari potest motus & translatio ex uno in alium locum priori statu manente integro, *v. Mantic. de conject. ult. vol. lib. 9. tit. 3. n. 1. Theming. decis. 22. n. 2. Struv. Synt. Civ. Exerc. 3. Th. 82.* Quemadmodum verò proprie- 15
tas verborum nunquam valet tantum, ut melior sensu existat, indeque verba impropríanda toties sunt, quoties ex voluntate dicentis aut communi consuetudine & usu loquendi alia significatio apparet *v. l. 7. §. 1. ff. de supell. leg. add. tr. de lign. & lapid. præfat. n. 34.* ita non raro con- 16
tingit, ut res naturâ suâ mobilis nihilominus ex destinatione domini, necnon consuetudine locorum habeantur immobiles, idque nullum habet dubium, quando de ea consuetudine, itemve de voluntate ac destinatione domini apertè constat, aut ea satis validè ex perspicuis argumentis queat inferri. *Conf. tr. de lign. & lap. part. 1. class. 6. Sect. 1. §. 9. n 4. & 5. part. 2. Class. 2. §. 13.* Num verò talis destinatio & voluntas ex eo solo 17
semper & ubique veniat colligenda, quod res mobiles aliis immobilibus sint affixæ & per affixionem iisdem cohæreant, quæstio non expedita est, velut quidem aberrant nonnulli, qui indistinctè inter immobilia referunt, quæcunque immobilibus rebus sunt affixa. Sanè in hac re non 18
ad nudam affixionem solamq; cohærentiam, sed ad destinationem domini respiciendum est, quâ scilicet is affixionem fieri curaverit: vel spectanda erit consuetudo, & quâ intentione plerîq; ejusmodi rem soleant habere affixam: In quam rem unicum istud sufficit argumentum, quod 19
verba tunc demum impropríanda sint, si ex mente dicentis vel communi usu impropria significatio queat elici, *v. n. 15. hic & l. 69. pr. ff. de legat. 3.* quam ideò impropriationem haud ubique inferat sola affixio, 20
ceu quæ ex multiplici causa possit fieri, pro cujus diversitate res mobiles

affixa aliquando habenda sint pro partibus & pertinentiis earum rerum, quibus affixa sunt, ut eandem recipiant qualitatem; nonnunquam verò constituant aliquod totum & principale corpus per se, quod propterea
21 suam priorem retineat qualitatem. Ita statuæ basibus structilibus affixæ, tabulæ religatæ catenis aut erga parietem fixæ, nec non cohærentes lychni, si ornatus saltem causâ parentur, non quò ædes perficiantur, ædium non sunt; potius autem tanquam corpora quædam per se prin-
22 cipalia, adeoque mobilia, æstimanda, *l 245. ff. de V. S.* cùm econtra opus factum ex tabulis quæ æstate tollerentur & hyeme ponerentur, si perpetui ædium usus gratiâ foret paratum, ad ædium partes & pertinentias referendum, adeoque immobile censendum sit, utut interim tolleretur *l. 242. §. ult. ff. de V. S.* sicut & non rarò propter destinationem ad perpetuum usum pro portione domus habentur statuæ affixæ *l. 12. §. 23. ff. de*
23 *instruct. leg.* Eâdem ratione dolia, etiamsi defossa sint, seriæ, cuppæ, cadi & amphoræ non veniunt sub pertinentiis fundi, si non perpetui usus causâ in fundo fuerint defixa, sed saltem propter commoditatem utendi aliamve talem causam, quæ ad ipsius fundi perpetuam instructionem nihil pertineret *l. 15. §. 6. ff. de usufr.* cùm econtrà ad fundi pertinentias spectent, si in perpetuum ejus usum forent destinata *l. 21. ff. de instruct le-*
24 *gat.* Similiter fornaces, fenestræ, imò plane claves, quantumvis per se res mobiles, ad immobilia referuntur, tanquam ad perpetuum domus usum & ad domum perficiendam destinatæ, & velut ejus portio *l. 12. §. 24. ff.*
25 *de instruct. leg.* Haud igitur ubique & absolute procedit, quod plerique venditant, sub venditione domus comprehendi omne affixum vel injectum, Was Erd- Nied- und Nagelfest ist *l. 9. § 2. ff. quod vi aut cl. junct. l. 1. §. 4. l. 7. §. 5. & ult. eod. Carpz. part. 2. Const. 33. def. 20.* ceu qualia per se potius non comprehenduntur, nisi domus foret vendita expressè cum omni eo, was Erd- Nied- und Nagelfest ist/ vel alia mens & voluntas ex destinatione & usu posset colligi, *d. l. 245. ff. de V. S. add. Re-*
26 *sponsum Lipsiense ap. Carpzov. d. loc.* ut proinde, quando aliquoties, me judice, quæstio mota de magnis ferreis ollis, in domibus ad pavimenti & parietis superficiem muro affixis, quibus loco ahenorum pro coquendis hyberno tempore pecorum pabulis utuntur rei rusticæ & pecuariæ cultores, non potuerim non improbare illorum de jure responsa, quibus indistinctè propter solam affixionem eas pro partibus
27 domuum habuerunt & ad immobilia retulerunt. Præterquam enim,

quòd

quòd affixio potuit facta esse eo fine, ne v. g. olla, ahenum &c. quiret facilè à furibus auferri aut corruendo damnum accipere, *Franzk. ff. de act. empt. n. 206. Lauterbach. ibid.* §. *1. n. 17.* etiam hæc affixionis causa mihi 28
persuasa est, ut ignis quasi in fornace conclusus potiorem & ingentiorem haberet calefaciendi vim, quo magis lignis parcatur, quorum aliàs magna copia non sufficeret fervefaciendæ tam crassæ ferreæ ollæ: nec 29
non, ut eò melius omne ignis periculum avertatur, metuendum omninò, si ex lignis tam largè, uti necessum foret, appositis ascendentes flammæ non cohiberentur. Ex quibus omnibus causis ejusmodi olla, utut 30
muro affixa, portio domus non fit, sed remanet, aliquod principale corpus, quod integro suo statu potest moveri. Aliud dicendum, si apparerет, ollam pro perpetuo usu in domo haberi, veluti si hæc præcipuè 31
haberetur pro pascendis & alendis pecoribus, ut verisimile sit, patrem familiàs ollarum positione prospicere voluisse perpetuo domus usui, nec solummodo suæ personæ, seu utilitati, quam pro sua persona ex re pecuaria habiturus sit, als zum Exempel: wann einer besondere Viehe-Meyereyen/ und darinnen zu solchem Behuff dergleichen Sütte-Töpffen stehen hätte/ quo casu ejusmodi ollæ, sive affixæ essent sive non, absque dubio forent habendæ pro pertinentiis domus. Ex quibus 32
dictis nunc etiam facilè judicium est de molis pneumaticis, navalibus, manuariis, olivariis, & his similibus prælis, von den Keltern/ item de horreis frumentariis compactis ex tabulis ligneis, quod nimirùm secundùm propriam rerum mobilium significationem, non attentâ affixione, sint res mobiles, referendæ tamen nonnunquam ex destinatione & usu inter res immobiles, si ideo ædificatæ vel affixæ fuerint, ut partes ædificiorum essent aut fundi *arg. l. 21. ff. de instruct. legat. Tiraquell. de retract. part. 1.* §. *1. gloss. 7. n. 92. & seq. VVehner. observ. pr. voc.* Fahrnüß *vers. Domus & horrea. & vers. Molendina.* Nihil itaque rationis est, ut erro- 33
rem patiatur Lipsiensium responsum, quo molendinum pneumaticum in fundo feudali extructum retulerunt inter pertinentias feudi, successoribus in feudo adjudicandum, *Carpz. part. 3. Const. 31. def. 4.* Etiamsi 34
enim molendinum pneumaticum solo feudali non semper imponatur eo fine, ut perpetuò ibi habeatur, indeque non apparente tali destinatione & usu secundùm propriam ejus naturam respondendum, idque instar rei mobilis hæredibus in allodio assignandum videatur, *Carpzov. d. loc. VVehner. obs. pract. voc.* Fahrnüß *vers. Molendina.* tamen aliquando
 fieri

fieri poteſt, ut propter voluntatem & deſtinationem ædificantis aliud ſit dicendum, *arg. d. l. 21. ff. de inſtruct. leg.* ſi non indiſtinctè etiam molendinum pneumaticum pro re immobili habendum, *v. Barboſ. & Tabor. loc. commun. lib. XI. c. 52. axiom. 1. Reinking. de retract. quæſt. 3. n. 112. & ſeq.*

# *Quæſtio XII.*

## Ex aliena materia effectæ ſpeciei dominium cui acquiratur, num fabricanti, an verò domino materiæ?

1 DIverſa diverſorum hâc de re fuit opinio. Proculus, ejusque aſſeclæ, effectæ ex aliena materia ſpeciei dominum conſtituunt fabricatorem, quia quod factum eſt, antea nullius fuerit ac materia perierit.
2 Sabinus & alii naturalem rationem magis efficere exiſtimant ut materiæ dominus nanciſcatur quoque ejus rei dominium, quæ inde facta eſt,
3 quia absque materia nulla queat effici ſpecies. Cajus mediam approbare, eamque etiam Imperator eligere videtur ſententiam, quâ res dijudicanda ſit ex prævalentia ſive materiæ, ſive formæ artificialis prævalentiâ eâ æſtimanda tum ex eo, an ſpecies ad priorem rudem materiam ſit reducibilis vel non, ut priori caſu materia; poſteriori forma videatur prævalere, & ſecundùm eam prævalentiam de dominio ſtatuendum eſſe: quùm etiam exinde, ſi ſpecificator ultra operam inſuper partem materiæ præſtitiſſet, ut tunc habeatur dominus ſpeciei ad priſtinam materiam non reducibilis, *v. §. 25. inſtit. de R. D. ibique Franzk. in fin. l. 7. §. 7. l. 26. pr. ff. de acquir. rer. domin. l. 78. §. 4. verb. ea materia potentia victa.*
4 *de legat. 3. Struv. Synt. Civ. Exerc. 41. th. 37.* Ex eâdem materiæ reducibilitatis ratione procedit, quod legatum videatur ademptum, ſi ex materia legatâ efformata eſſet ſpecies ad eam materiam non commodè reducibilis, niſi appareret aut probari à legatario poſſet, voluntatem teſtatoris nihilominus durare; cùm è contra legatum perſiſtat ac debeatur, ſi ſpecies ad materiam legatam quiret redigi *l. 49. §. 5. l. 88. ff. de legat.*
5 *3. l. 44. § 2 ff. de legat. 1.* Sed verò, utut eo caſu, quo ſpecificator conſtituitur ſpeciei dominus, qui præter operam partem materiæ præſtitit *d. §. 25. inſtit. d. R. D.* facilè conceſſerim rationem prævalentiæ, *Connan. comment. jur. Civ. lib. 3. c. 6.* altero certè caſu, quo ſaltem materiæ reducibilitas diſtinguitur, nulla cujusdam prævalentiæ adeſt ratio, verùm potiùs

potiùs hæc, quòd in casu reducibilitatis censeatur pristina materia adhuc existere neque per inductionem novæ formæ periisse, adeoq; etiam priorem suum dominum non exuisse; quæ verò, ubi species haud valeret reduci ad pristinam materiam, etiamsi non sit penitus extincta, *Zigler. ad Grot. d jur. bell. & pac. lib. 2. c. 8.* saltem hactenus videatur interiisse, quatenus specificatione effectum, ut sub nova formâ res quasi nova & alia existat, quam ideò peremptâ materiâ, addici conveniat specificatori, *Pufendorf. de jur. nat. & Gent. lib. 4. c. 7. §. 10.* Cui sententiæ nihil adversantur *in d. l. 78. §. 4 de legat. 3.* verba: *materia potentia victa.* Etenim materia appellatur saltem eo respectu potentior, quatenus non 6
interiit, sed adhuc in tali gradu extat, ut easdem habeat vires, ac si nulla immutatio intervenisset: velut arguunt tam verba subsequentia, *nunquam vires ejus effugiunt*, quàm initialia, quando & nomen manere & sub appellatione materiæ species ex eadem facta, at reducibilis, contineri dicitur. Quicquid horum sit, sanè neutrum caret omni dubio. Si 7
enim ex prævalentia res foret decidenda & spectandum, plusne sit pretii in opera aut in materia, ita ut, quod pluris est, trahat prævalentiâ suâ ad se quod minus est, tunc, præterquam quòd id naturale sit facti, non juris, haud indistinctè erit verum, quòd specificator, quando præter operam etiam partem materiæ præstitit, sit effectæ speciei dominus, quasi plus præstiterit, *velut vult Imperator in d. §. 25. instit. d. R. D.* cùm aliquando pars materiæ, quæ aliena erat, pretiositate vincat, multumque superet & operam & partem materiæ à specificatore additam. Si verò senten- 8
tia ferenda ex reducibilitate ad pristinam materiam, multoties eveniet, ut alter summâ afficiatur injuriâ, dum vel dominus materiæ levissimi & minimi pretii potior foret illo, qui magnoperè æstimabilem operam contulit; vel etiam is, qui minimi pretii operam impendisset in materiam nobilissimam, anteponeretur materiæ domino. Unde juri naturæ, 9
cui tamen juris Civilis dispositio nil repugnet, convenientiorem Grotius existimat speciei communionem, & quidem pro rata ejus quanti unum quodque, species scilicet seu forma & materia, est, seu pro rata ejus quod quisque contulit, *v. Grot. de jur. bell. & pac. lib. 2. c. 8. n. 19. Cost. de quot. & rat. præmiss. 3. n. 8.* At aliis neque communio ubique commo- 10
da aut æqua videtur, qui propterea volunt, ut præter reducibilitatem aut majorem pretiositatem aliarum quoque circumstantiarum habeatur ratio, propter quas aliquando pro specificatore, nonnunquam pro do-

mino materiæ, quandoque verò pro communione pronunciandum sit
11 *v. Pufendorf. d. §. 10.* Cœterùm in casibus, ubi vel specificator vel dominus materiæ in dominio præfertur, alter propterea suam operam vel materiam non perdit, sed æstimationem recipit ab eo, qui speciei dominium nactus est, nisi specificator fuisset in mala fide. *Grot. & Pufendorf. d. loc. Struv. d. Exerc. 41. th. 39.*

# *Quæstio XIII.*

## Num, qui decimas debent ex fructibus vitium, obligati sint uvas & omne vini mustum colligere in doliis mensuratis, & quis ferat expensas in doliorum mensurationem faciendas?

1 HÆc controversia non olim fuit agitata inter Moguntiæ Capitulares equestri dignitate conspicuos, quibus à fundatore nomen dicitur Sancti Albani, decimatores ex una; & universitatem Hassiaci
2 pagi Rüsselsheim, decimandam ex altera parte. Causæ tandem cognitio Præfecto loci, domino de Freudeberg, & mihi commissa, ac postmodum Serenissimo judici, Hassiæ Landgravio, loco relationis deductio ejusdem exhibita fuit ut sequitur:

Rationes pro negativa

3 (1.) Seye die Eichung derer Büdden und Fässer/ worinnen zur Zeit der Weinlese die Trauben oder Most eingeführt werden/ niemals Zeit Menschen Gedenckens geschehen: die decimandi deßfalls in immemoriali possessione libertatis, mithin nicht allein in possessorio, sondern auch per præscriptionem immemorialem in petitorio, gegen klagendes Ritterliches Stifft gnugsam fundirt.

4 (2.) Hingegen wäre ein alt Herkommen/ daß klagende decimatores, wann die decimandi den Most in die Keller gebracht/ ihren Zehendheber in eines jeglichen decimandi Keller geschickt/ und nach derjenigen Anzahl Lögel oder Gefäß/ so derselbe eingekellert zu haben angezeigt/ den zehenden Lögel erheben und ablangen lassen/ wie solches nicht allein die Aeltiste auß der Gemeinde Rüsselsheim/ sondern auch des klagenden Stiffts Hoffmann/ und zwar dieser/ daß Namens besagten Stiffts er selbst den Zehenden auß denen Kellern abgelanget/ bezeugeten.

(3.) Und

5 (3.) Und ob zwar vor nicht gar langen Jahren/ als der vorhero in geringer Morgenzahl bestandene Weinbau sich des Orts vermehret/ auff der decimatorum Ersuchenun d precariò die Beklagte dahin eingewilliget/ daß der Zehende seither an der Pforte/ oder beym Thor/ in eine dahin gestellte Zehend-Büdde entrichtet worden; So wäre doch auch solche Abstattung des Zehendens nach Anzahl der jenigen Lögel oder Gefäß bißhero geschehen/ welche ein jeder in dem auffgehabten Faß oder Büdde geladen zu haben angezeigt: Bey welcher Art dann die decimatores, als welche den zehenden Lögel darauß empfingen/ nicht gefähret würden/ oder doch ihnen/ da jemand in der Anzeig Gefährde gebrauchte/ die action ad interesse & pœnam gegen selbigen bevor stünde. Welcher Bewandnis nach die decimandi bey solcher uhralten Gewonheit und Herkommen um destomehr billich zu lassen/ als fürnemlich in causis decimarum, und zwar nicht allein respectu des Zehenden selbsten/ sondern auch ratione mensurationis & modi colligendi, die Gewohnheit jeglichen Orts zu attendiren.

*Christin. vol. 1. decis. 236.*
*Francisc. Marc. decis. 17. part. 1.*
*Carpzov. jurispr. Consist. lib. 1. tit. 8. def. 127. n. 4. & 5.*

(4.) Würde durch die neuerliche prætendirende Art denen decimandis ein neu onus oder Kosten auffgebürdet/ indeme jegliche Ohm zween Albus zu eichen kostete/ worzu gleichwolen dieselbe weder dardurch obligirt werden könten/ daß ein jegliches Zehendrecht sich absq; 6
nulla deductione sumptuum in rem decimandam impensorum verstehe/ mithin die decimandi auch zu obigen Eichungskosten verbunden wären/ *arg. c. 7. 22. 26. 28. x. de decim.* 7

noch um deßwillen/ weil ein jeder/ obgleich nicht stricto jure, dennoch auß æquität pflichtig wäre/ seines Nechsten commoda zu befördern/ und den Gebrauch des Seinigen demselbigen zu solchem Ende zu concediren und nachzugeben. 8

*l. 17. §. 3. ff. commodat.*
*l. 2. §. 5. ff. de aq. pluv.*
*l. 26. ff. de damn. infect.*
*l. pen. ff. ad exhib.*

Dann so viel die erste in contrarium vermeintlich angezogene ration anlanget/ reden selbige canones juris nur von den jenigen Kosten/ welche 9

welche die Eigenthums Herren oder Besitzere der Zehendbaren Güter entweder zu deren perpetuirlicher Erbesserung oder pro quærendis & colligendis fructibus, und also principaliter zu ihrem eigenen/ allein aber per accidens & consequentiam auch zu des Zehend-Herrn Nutzen verwenden: Vor dergleichen dann die Kosten der streitigen Eichung gar nicht zu achten/ als welche eintzig und allein zu mehrerer Versicherung ipsius decimæ, folglich principaliter zum Nutzen der decimatorn angesehen und gereichig/ also billich von denenselben/ da sie schon de cætero zu ihrer neuerlichen prætension befugt seyn könten/ zu übernehmen wären/ cum, æquitate poscente, quisque ejus negotii sumptus habeat ferendos, in cujus honorem vel utilitatem id gestum est vel gerendum, ac quilibet actus expediendus sit sumptibus illius, qui eum fieri petit, cujusq; gratiâ is celebratur aut perficitur, & cui prodest,

*arg. l. 4. §. 1. ff. de edend.*
*l. 11. § 1. ff. ad exhib.*
*l. 12. pr. & §. 1. ff. deposit.*
*l. 10. §. 9. ff. mandat.*
*l. 4. C. de stat. & imagin.*
*l. un. C. sumpt. injunct. muner. ad omn. colleg. pertin.*

10 Jngleichem als viel das angeführte zweyte argument betrifft/ verstehet sich selbiges kundbarlich nur auff den jenigen Fall/ wann eine solche Beförderung des Nechsten absq; proprio incommodo geschehen kan/ dann sonsten und ausser deme nicht einmal die æquität darzu verpflichtet/

*d. l. 26. ff. de dam. infect.*
*d. l. 15. ff. ad exhib.*

sondern es billich darbey bleibet/ quod ordinata charitas incipiat à se ipsa, neque reprehendendus sit, qui secundùm eum charitatis ordinem suam causam facit potiorem, utut eo ipso, saltem per accidens & indirectum, nec ullo invidiæ animo, alteri nocuerit, aut alium in perceptione cujusdam commoditatis impedierit.

*Levit. c. 19. v. 18. Deuter. c. 22. v. 1. 2. 3. 4. Proverb. c. 24. v. 8. Matth. c. 19. v. 19. c. 22. v. 39. Marc. c. 12. v. 31. Luc. c. 10. v. 27. Rom. c. 13. v. 9. Galat. c. 5. v. 14.*
*l. 6. C. de servitut. & aq. ibique Schneidvvin.*
*Bæckel. de jur. prot. client. p. 1. c. 3. n. 27.*
*VVesenbec. consil. 34. n. 17.*

Ratio-

Rationes pro affirmativa & responsiones ad argumenta contraria.

(1.) Seye allhier keine Frag von den decimis oder deren quota selbsten/ noch auch weiter von dem Ort/ ob solcher in ipsa vinea oder nach der Einführung zu præstiren/ als welches letztere hergebracht zu seyn beklagte nicht verneynen/ sondern der Zweiffel waltet allein von dem modo der Einsammlung/ ob nemlich/ da die beklagte Gemeind Rüsselsheim, besag der acten und des jetzigen protocolli, des zehenden Theils nach der Einführung in Kellern oder am Thor selbst geständig ist/ dem decimatori frey stehe/ solchen zehenden Theil auff eine andere Art/ dann bißher geschehen/ zu colligiren/ und einsammlen zu lassen? jenes nemlich die exaction und præstation des Zehendens oder dessen quotæ selbsten/ auch des Orts/ ist nicht ein Ding/ so in mera facultate bestehet; und hat dannenhero, nach dem im übrigen die ex capite incapacitatis laicorum herfliessende exclusio cujuscunque præscriptionis vel contrariæ consuetudinis nicht weiter im Weg lieget/ darinnen so wol die præscription als andere Gewonheit ihre Krafft und Würckung/ also daß/ wenn die exaction oder præstation über viertzig Jahr cum titulo aliquo præsumpto, oder ohne Titul über Menschen Gedencken und Rechtsverwährte Zeit unterlassen/ oder in alia minori quam decima parte, v. g. duodecima, vigesima, trigesima &c. ingleichem nicht in ipso vineæ agro, sondern nach der Einkellerung oder Einführung geschehen/ oder auch dergleichen beständig Herkommen des Orts vorhanden/ alsdann bey solcher respective Verjährung oder Gewonheit allerdings beruhet werden müsse. 11 12

*Menoch. consil. 291. n. 41. & seq. item consil. 402. n. 21. consil. 1092.*
*Hartman. lib. 2. obs. 10. n. 1.*
*Coler. de process. execut. tom. 2. c. Ad causam &c. de quarta n. 9. & seq. n. 47. & seq. de præscription.*
*Mev. part. 8. decis. 66.*
*Richter. part. 1. decis. 21. n. 50.*

Dieses aber/ nemlich die Art und Weise den geständigen Zehenden oder geringeren Theil nach der Heimführung zu colligiren, ist res meræ facultatis, also daß dem Zehend-Herrn freystehet/ auff diese oder eine andere Art den gebührenden Zehenden oder anderen Theil zu erheben/ worbey gnug ist/ daß der modus colligendi dem juri decimandi 13

convenient seye/und dadurch denen decimandis in re ipsâ ultra partem debitam keine Beschwehruug zuwachse.

*Mev. d. dec. J. 66.*

14 Wannenhero im gegenwärtigem Fall denen decimandis kein jus prohibendi dardurch acquirirt worden/ obschon der decimator sich nur einerley Art der Einsamlung über tausend und mehr Jahre gebraucht hätte/ und nunmehro mit Hindansetzung der bißherigen vermeintlichen Gewohnheit einen andern/doch dem Zehendrecht selbst nicht ungemäßen modum colligendi einführen wolte: Es seye dann/ daß demselben eine allgemeine Satzung oder Statutum, oder auch nicht so wol die bißherige ex libertate naturali hergeflossene particular Gewohnheit des Zehend-Herrn/ als vielmehr eine gemeine durchgehende und Satzungs-Krafft habende universal Gewohnheit/ oder ein besonderes pactum entgegen stünde/ oder endlich der Zehend-Herr/ da er etwann mehrmals solchen ex naturalis libertatis facultate competirenden modum colligendi gebrauchen wollen/ auff derer decimandorum interponirte prohibition, davon abgestanden/und fünters dreyssig biß viertzig Jahr acquiescirt hätte/ quibus casibus propter legem vel consuetudinem publicam, aut intervenientem prohibitionem & prohibiti diuturnam patientiam, meritò deficeret actuum meræ facultatis effectus, quo scilicet tales actus, ceu qui nullâ morali perficiendi vel omittendi necessitate circumscripti sunt, quosque facere vel omittere salvâ justitiæ staterâ perinde est, nullam pariunt obligationem, nullam etiam constituunt possessionem, adeoque nec ullius longissimi temporis præscriptioni subjacent.

*Cravett. de antiquit. temp. part. 4. argum. Expressio alicujus actus. n. 99.*
*Covarruv. in c. Possessor. de R. I. in 6. part. 2. §. 4. n. 6.*
*Cæpol. de servit. urb. præd. c. 50. n. 2.*
*Gryphiand. de Insul. c. 25. n. 73.*
*Gail. 2. obs. 18. n. 4. in f. observ. 60. n. 9.*
*Mev. part. 1. decis. 60. & consil. 3. n. 42. cons. 108. n. 129. 130. & 131.*

15 Aber dergleichen Satzung/ Statut, Gewonheit/ pactum, oder legitimè vollbrachte præscription ist allhier nicht befindlich. Dann obwolen die decimandi einig pactum dißfals anziehen und vorwenden/ als ob auff der decimatorn Ersuchen/ denenselben precariò vergünstiget worden/ eine Zehend-Büdde an das Thor zusetzen/ und daselbst von allem

ein-

einführenden Most oder Wein den Zehenden zu sammlen/ da sie ihn vorher in eines jeden Keller abgeholet hätten: So sind doch die Zehend-Herren solchen gegenseitigen asserti nicht geständig/ sondern dieselbe wollen durch die Gelegenheit/ da nach Vermehrung des vorher geringen Weinbaues die Zehend-Sammlung in den Kellern zu beschwerlich/ und nicht wol möglich gefallen/ zu solchem andern modo auß der competirenden natürlichen Freyheit/ ohne die angezogene Ersuch- und Vergünstigung geschritten haben/ wordurch eben solche facultas hujus vel illius modi desto mehr bestärcket worden/ und noch über das um so klarer am Tag lieget/ weil darauff verschiedene sententiæ erfolget/ auch bey andern Gemeinden eben desselben Ampts/ und in mehrern benachbarten Orten gewöhnlich ist/ daß wegen des Zehend Weins aller Most in geeichten Gefässen eingeführt werden muß/ de qualibus actuum subsecutorum, sententiarum, & viciniæ consuetudinum momentis videre licet

*tot. tit. de re judicat.*

*Besold. p. 3. consil. 91. n. 22. 23. consil. 199. n. 50. & seq. consil. 212. n. 59. & seq. consil. 236. n. 18. cons. 239. n. 16. part. 6. consil. 270. n. 17. & 42.*

*Cravett. de antiq. temp. part. 4. argum. Transeo nunc ad quartam partem n. 49. 50. 51.*

*Menoch. consil. 9. n. 22.*

*Klock. tom. 3. cons. 149 n. 28. tom. 4. cons. 1. n. 133. 169. 170. cons. 79. n. 176. 177.*

(2.) Wie nun jetzt gedachter massen denen Zehend-Herren keine 16
Satzung/ Statut, oder dergleichen entgegen stehet/ warum dieselbe nicht diesen oder einen andern modum colligendi zur Hand nehmen möchten; also ist auch keine erhebliche Ursach vorhanden/ eine solche neue Satzung einzuführen/ dadurch ihnen ihre libertas naturalis constringirt, oder auff einen bißhero gebrauchten modum colligendi limitirt würde: Gestalten die decimandi in keiner Abrede seynd/ daß sie den zehenden Theil deß in ihren zehendbaren Weingärten erziehenden Weins oder Mosts/ und zwar nach der Heimführung/ schuldig seyen/ also können sie præter meram invidiam & fraudandi cupidinem, quâ aliorum jura & commoda in se derivare student, im geringsten kein rechtmässiges interesse damni darbey haben/ wann der Zehend-Herr einen solchen modum colligendi gebrauchet/ wordurch kein mehrers als debita decima pars præstirt wird. Ea verò, quæ libertatis publicæ

aut naturalis facultatis sunt, nemini nisi ex gravi & legibus comprobata causa esse prohibenda docet

*Mev. consil. 51. n. 71.*

17 (3.) Dergleichen rechtmässige Ursach aber mit nichten seyn/ noch pro interesse damni geachtet werden kan/ daß die decimandi auff die Eichung einigen geringen Kosten verwenden müssen/ als wordurch sie gleichwolen nichts weiters præstiren dann die Schuldigkeit: Gestalten der Zehend-Wein oder Most nicht in den Weingärten und beym Einschöpffen/ wie sonst nach Eigenschafft des Zehend-Rechts sich gebührte/ und alsdann jedesmal das zehende Gefäß oder Lögell/ darmit die Einschöpffung geschiehet/ genommen werden könte/ daß keine Eichung des Gefässes nöthig wäre/ sondern ex consuetudine confessatâ in den Kellern oder am Thor zu erheben stehet/ mithin ohne Eichung der Gefässen darinn der Most eingeführt wird/keine Gewißheit zu haben ist/ ob decima pars præstirt werde. Eo autem ipso, quòd

18 decimæ partis in certo loco debitores sint decimandi, etiam debitores sunt illius mensuræ, quâ debita decima pars dimetiatur, ceu sine qua in eo loco non possit prestari quod debetur, cùm tamen competente aliquo jure etiam concedenda & præstanda sint, sine quibus id explicari nequit.

*l. 2. ff. de jurisdict.*
*l. ult. § 1. ff. de offic. ej. cui mand. jurisd.*
*l. 3. §. 3 ff. de servit. rustic. præd.*
*l. 1. §. 1. ff. si ususfr. pet.*
*Gail. 2. obs. 68. n. 4.*

19 & concesso fine, concessa censeantur omnia, per quæ ad finem devenitur

*arg. c. 13. x. de pœnitent. & remiss.*
*VVesenb. consil. 301. n. 90.*
*Et in terminis decimarum Franchis decis. 114.*

20 omnisque qui ex quovis contractu aliâve obligatione quid debet ad certam mensuram, præsertim si hæc non nudæ demonstrationis, sed taxationis causâ esset in obligatione, eique præcisè ac restrictivè daret modum & respectum ad certam quantitatem, obstrictus sit rem tradere aut debitum præstare in ea mensura, adeò ut contraveniens teneatur ad præstandum tantundem, quantum adhuc deest illi mensuræ, quæ est in obligatione.

*l. 40 §. 2. ff. de contrah. empt.*
*l. 4 §. 1. & l. 42. ff. de act. empt.*
*l. 69. §. ult. ff. de evict.*

nec

nec videatur obligatione solutus aut res tradita vel præstita esse, antequam in debita mensura integrè absq; diminutione sit præstitum quod debetur 21

*d. text.*
*Covarruv. pract. quæst. c. 3.*
*Marquard. de jur. mercat. lib. 2. c. 10. n. 27.*
*Stryck. de cautel. contract. Sect. 2. c. 8. §. 31.*

imò etiam unusquisque alius, quod spospondit vel debet, suo impendio dare obligatus sit, 22

*arg. l. 18. l. 20. pr. ff. de oper. libert.*

(4.) Seynd die decimandi zu vorbesagten Eichungs-Kosten auch deßhalben verbunden/ weil die Zehenden pro oblatione quâdam zu achten/ und aber alle oblationes von selbsten ohne des andern Annahnung und Kosten absque ulla diminutione sich verstehen/ folglich die Zehenden ohne Absehen nicht allein derer auff die Bauung und Außstellung/ sondern auch aller anderer usque ad completam earum præstationem nöthiger Kosten in debita integra parte præstirt werden müssen. 23 *Franchis d. decis. 114.*

*Carpzov. jurispr. Consist. lib. 1. def. 135.*

um so mehr als klagenden decimatoribus die Beschwerde obliegef/ auß dem Frucht- und Wein Zehenden/ davon die Frag ist/ derer decimandorum Kirchen- und Schulgebäu zu erhalten/ und ihren vorgesetzten Pfarrern und Schuldienern ein gewisses darauß pro salario zu reichen/ ut haud videatur conveniens decenti ob collatum olim beneficium gratitudini, onus sibi incumbens expensarum ad decimatores transferre.

*Franchis decis. 124. n. 1. & 2. ibique addit. Amendol. & Ric.*

(5.) Ist auß den actis zu ersehen/ daß denen klagenden Zehend-Herren die decimandi mit gebrauchter Vervortheilung und Betrug selbsten Gelegenheit und Ursach gegeben/ die Eichung der Gefässen zubegehren/ indem deren etzliche befunden worden/ daß sie bey der Einführung wenigere Lögel auffgeladen zu haben angezeigt/ als sie in der That gehabt/ auch daß sie jeweilen in der Anzeig variirt/ wodurch die Zehend Herren destomehrern Anlaß bekommen in Krafft ohne dem competirender libertät einen andern zulänglichen modum colligendi zu ergreiffen/ wordurch sie des gebührenden zehenden Theils desto besser versichert seyn könten. 24 Sumptus autem ejus rei, cujus origini occasionem præbuit cujusquam dolus aut fraudulenta machinatio, haud 25

injuriâ fert is, qui fraude suâ eam provocavit, utut aliàs non ipse, sed adversarius ad ejusmodi sumptus fuisset obligatus, cum nemini sua calliditas debeat prodesse, & damnum haud sentire censeatur, qui suâ culpâ sentit. *l. 11. §. 1. ff. ad exhib.*
*l. 203. ff de Reg. jur.*

26 Cui hactenus deductioni ad dirimendam nostram quæstionem nihil scio quod adjiciendum sit, nisi quod judex causæ, Serenissimus Hassiæ Landgravius, in ejusdem trutinatione ponderosiora æstimaverit argumenta, quæ pro sententiâ affirmativâ fuere adducta, ex quibus etiam pro decimatoribus contra decimandos fuit judicatum die vigesima secunda
27 Mens. Septembr. anno 1690. Hoc saltem pro majori illustratione tam hujus judicati quàm affirmativæ ad ipsam quæstionem resolutionis non fuit omittendum, quando jam olim ferè similem defraudationem decimarum vini admisissent incolæ pagi Seeheim, quod tunc Landgravius Hassiæ lineæ Darmstatinæ, qui sibi in eo pago jus centenæ omnigenæ ac jurisdictionem superiorem cum certis inde fluentibus reditibus vindicat, domino Vogtejæ, Comiti de Erbach, solâ inferiore jurisdictione cum reditibus ordinariis relictâ, amicabiliter cum laudato Comite convenerit de nova ferendâ ac publicandâ lege, quâ per mensurationem doliorum fraudibus decimandorum esset occursum, & insimul modus
28 mensurandi præscriptus. Verba ejus amicabilis conventionis, quæ peracta die vigesimo octavo mensis August. 1585. in passu concernente sunt: Damit dann demselben allem bey Zeiten vorgekommen/ und nicht allein die Unterthanen zu Einbringung des Ihrigen desto schleuniger gefördert/ sondern auch den Herren der gebührliche Weinzehend richtig gegeben/ und vortheilhafftiger Weise nicht unterschlagen werden möge; Als haben sich der Durchleuchtige Hochgebohrne Fürst und Herr/ Herr Georg/ Landgraf zu Hessen/ Graf zu Catzen-Elnbogen/ Dietz/ Zigenhain/ und Nidda/ rc. und der Wohlgebohrne Herr Georg/ Graf zu Erbach/ und Herr zu Breuberg/ rc. unser gnädiger Fürst/ auch gnädiger Herr/ hierin nachfolgender Ordnung mit-
„ einander verglichen; Nemlich/ daß nun hinführo alle Wege zu
„ Herbst-Zeiten die Unterthanen zu Seeheim und ein jeder/ so in der-
„ selben Gemarckung Weinwachs hat/ ihre Faß/ Züber und Büdden/
„ so sie zu Heimführung des Mosts brauchen wollen/ mit dem ge-
„ wöhnlichen Cent-Eichäimer durch die geschworne Eicher/ in Bey-
seyn

seyn zweyer Bergschöffen/eichen/ und dieselbige Eich mit der Anzahl “
der Eich-Eimer/ so viel dero ein jedes Faß/ Zuber oder Büdde/ hal- “
ten wird/ außwendig ordentlich und fleissig/auch inwendig/ wo die “
Eich sich endet/ eigentlich brennen und auffreissen lassen sollen/da- “
mit die verordnete Wein Zehendwärter im Heimführen an ge- “
wöhnlichen Orten und Enden des Dorffs/dahin die Zehend Büd- “
den gestellt werden sollen/ desto besser erkennen und sehen können/ “
was und wie viel ein jedes Faß/ Zuber oder Büdde halte/ und also “
den gebührenden Zehenden desto gewisser darauß nehmen/ und “
männiglich auffs geschwindest fördern mögen. Es soll aber auch “
ein jeder sein Gesinde anhalten/ und daran seyn/ daß die Trauben “
recht gemostert/ und der Most biß an das inwendige Brennzeichen “
des Fasses/Zubers oder Büdden/und nicht darüber eingeladen wer- “
de, ꝛc. Ex quibus nihil jam huc pertinet examinatio, num ipsa decima 29
vini utrique prædictæ parti fuerit communis, an verò alteri propria? nec
non utrum jus statuendi de mensurarum rectificatione dependeat à su-
periore vel inferiore jurisdictione; aut verò an, lite desuper motâ, utriq;
jurisdictionis in diversis gradibus domini maluerint conjunctim rei ne-
cessariæ providere, quam propter dubiam jurisdictionis competentiam
eandem in confusione relinquere? At nihilominus hoc inde apparet, 30
quòd decimarum & jurisdictionis domini, tum ex libertate naturali
quum propter fraudes decimandorum, haud iniquum crediderint sibi
arrogare potestatem condendi legem, quâ omne vini mustum, ob de-
cimas inde debitas, futuris temporibus sit colligendum in doliis mensu-
ratis, utut antea talis lex vel consuetudo nulla extitisset; quæ nunc or-
dinatio, & si quæ plures similes in aliis vigent locis, argumentum ali-
quod suppeditare possit in vicinia.

## *Quæstio XIV.*

### Quatenus quis impunè non indicet vel celet alterius crimina?

NIhil ea, quâ eodem cum fure loco habetur qui de re surreptâ cum 1
eo pacisci ac delictum reticere præsumpserit, constitutio, cujus
mentio facta in tr. de lign. & lapid. *part. 1. Class. 13. §. XI.* adversatur juri
communi Romano, *v. l. 1. §. 2. l. 3. ff. de fugitiv. l. 39. ff. ad L. Falcid. l. 18.*
*C. de*

*C. de transact. l. 4. §. fin. l. 5. ff. de condict. ob turp. caus. l 15. ff. præscript. verb. l. 4. ff. de jur. fisc. l. 27. l. 45. §. 1. ff. de R. I. l. 38. l. 7. §. 14. l. 17. §. 1. l. 27. §. 4. ff. de pact. l. 56. §. 4. ff. l. 13. C. de furt. tot. tit. de receptat. c 1. caus 5. quæst. 5.*

2 Neque aliud evincitur ex *l. 48. §. 1 ff. de furt. c. 19. caus. 2. quæst. 1.* Quamvis enim jus civile Romanum haud obstringat quempiam, cui alterius occulta crimina nota sunt, ut eadem indicet, tamen eam indicationem permittit, ac liberam cuique relinquit: imò, si fiat, laudibus præmiisque dignam celebrat, *d. text. & d. l. 48. §. 1. ff. de furt.*

3 Nullam quoque importat contrarietatem, si cuipiam videatur puniendus quidem esse is, qui alterius crimina non indicat, ast non pari pœna cum ipso delinquente aut furtum celante, *d. l. 48. §. 1. ff. de furt.* Utut enim lex in modò cit. *l. 48. §. 1.* ad paria judicet furem & eum qui furtum celaverit, ut uterque teneatur furti, tamen eadem absolvit illum, qui saltem scit furtum & non indicat, ut furti non teneatur: unde verò neutiquam rectè infertur, quasi is tantummodò liberetur à pœna furti, meritò tamen incurrat aliam arbitrariam mitiorem, cùm textus de ulla non indicantis pœna ne quicquam dicat, adeoque interpretationem, quâ nulla pœna statuenda sit, eò magis recipiat, quo clarius, ex aliis juris civilis textibus apparet, quod liberum sit alterius crimina non indicare, haud verò, eadem celare;

4 *v. n. 1. hic add. Gothofr. ad d. l. 48. §. 1.* Quando igitur supradictâ constitutione, quæ num. 1. fuit allegata, cautum est quidpiam tale, quod quidem jure Romano non invenitur præceptum, nihilominus autem justum habetur ac laudabile, quod etiam delinquentis saluti, indicantis conscientiæ, ac publicè conducibile judicatur, nihil sanè erit, ut sanctio laudabilis ullo modo impugnetur, & non potiùs justum eidem obsequium præstandum sit, quod nunc certè propter legem latam denegari absque criminis consortii suspicione haud poterit. *Iung. tr. de lign. & lapid.*

5 *part. 1. Class. 4 Sect. 3. § 4. n. 12.* Eadem sententia ferenda de Jure Canonico, quod itidem à Jure Romano quadantenus videtur recedere, & propter majorem æquitatem, publicam utilitatem, bonarumque conscientiarum conservationem magis receptum est, *v. c. 6. verb. imò si potest & negligit. de sentent. excommun. in 6. item dist. 83. per tot. ibiq; Dartis. c. 1. caus. 5. q. 5. & ibid. Dartis add. Crus. de indic. delict. part. 1. c. 65. n. 4.*

6 Denique in opposito *c. 19. caus. 2. quæst. 1.* alia & diversa vertitur quæstio, nimirum hæc, si solus judex sciat crimen aliis ignotum, qui aliàs, si ejus non essent ignari, denunciationem suo testimonio firmaturi, & ideò Jure

Jure Canonico denunciare obſtricti eſſent: an tunc judici conſtet poteſtas condemnandi criminoſum ex propria ſua ſcientia; an verò conveniat eum tolerare & ſecretò debitâ admonitione arguere? *v. Dartis ad d. c. 19. cauſ. 2. q. 1. junct. c. 87. de pœnitent. diſt. 1.*

# *Quæſtio XV.*

## An & quomodo pœna cadat in bruta?

IPsâ quæſtionis propoſitione me obligatum, credo, ut ad materiæ altiorem inquiſitionem me deponam. Jus naturale à veteribus Juris Conſul- 1
tis deſcribitur, quod natura omnia animalia docuit, & quod non huma- 2
ni generis proprium, ſed omnium animalium commune eſt, quæ in terra mari que naſcuntur: ex quo ideo deſcendat maris & fœminæ conjunctio, liberorum procreatio & educatio. Ab eodem diſtinguunt jus ho- 3
minibus proprium, quod naturalis ratio inter omnes homines conſtituit, jus Gentium vocatum, veluti erga Deum religio, ut parentibus & patriæ pareamus, ut vim atque injuriam propulſemus, item manumiſſiones, bella, dominiorum acquiſitio & diſtinctio, contractus &c. Ab utroque 4
diverſum conſtituunt jus civile, quod quæque Civitas aut populus ſibi conſtituit, quaſi illius civitatis proprium §. *ult. Inſtit. de juſtit. & jur. pr. & §. 1. 2. Inſtit. de jur. nat. Gent. & Civ. l. 1. §. 3. & 4. l. 2. 3. 4. 5. 6. ff. de Iuſtit. & Iur.* Ex tali hypotheſi juris naturalis videntur eſſe illa, in quæ 5
æquè bruta atque homines communiter ferri, & à quibus abhorrere deprehenduntur *Pufendorf. de jur. nat. & Gent. lib. 2. c. 2. §. 2.* At hoc 6
omne ſe habet impropriè & tropicè propter analogiam actuum humanorum, quæ quadantenus etiam in illiusmodi actibus brutorum conſpicitur. Equidem obſervare iſtam analogiam licet non ſolùm in omnibus omninò actibus, qui procedunt vel ex naturali neceſſitate, v. g. ſpirare, mori *Eccleſiaſt. c. 3. v. 19. 21. Pſalm. 49. v. 13. & ult.* vel ex naturali incli- 7
natione, velut edere, bibere, &c. ſed etiam in illis, qui præter ſimplicem naturæ inſtinctum vim quandam æqui bonique continent: quo pertinent ſuprà recenſita maris & fœminæ conjunctio, liberorum procreatio & educatio; itemque formicarum, cuniculorum, locuſtarum, & aranearum providentia, induſtria, & regiminis ordo *Proverb. c. 30. v. 25. & ſeq. Melch. jun. quæſt. polit. 7. pag. 38. inf.* ceu in quibus actibus æquè bruta ac 8
homines cum quâdam ſignificatione finis operantur ſecundùm com-

mensurationem sibi in æstimativa naturali, inditam, utut non cogno-
9 scant proportionem mediorum ad finem. Atque hi posterioris generis actus non naturæ tantùm, sed & juris naturalis esse â veteribus JCtis dicuntur tam ratione brutorum, quàm hominis, quatenus non minùs brutum, ac homo, secundùm eam naturam agens facit justum & bonum; & quatenus è contrario aliquid non facit, quod naturæ suæ convenit, & per se bonum ac æquum est, quando agit contra suam naturalem inclinationem, quæ insuper quandam æquitatem & bonitatem continet, v.g. omittendo curam sui fœtus, non abhorrendo à commixtione maris
10 cum mare &c. unde etiam magis peccat homo & reprehendendus est, similia patrando vel omittendo, ceu cui per rationem datum, cognoscere insuper proportionem mediorum ad finem, actusque bonitatem aut malitiam. *conf. Franzk. ad pr. inst. de jur. nat. gent. & civ. n 6. & seq.*
11 Multum igitur rationis habuit, juris naturalis in hoc quam in libidinum genere observantior, Meroë seu Arsinoës, soror Cambysis Regis Persarum, quando videns canem adversus leonem à fratre catello adjutum, illachrymata est, quòd Smerdis à fratre Cambyse occisi fratris nullus extaret ultor. *Micral. Synt. histor. lib. 1. Sect 4. quæst. 4. circ. fin.* quasi diceret: Hi canes fratres quandam cognationem suam cognoscunt, eâque se ad mutuum auxilium devinctos intelligunt, quantum ergò peccaverit Cambyses frater (qui tamen etiam ultricem Dei manum haud effugiebat, *v. Bizar. histor. Persic. lib. 1. pag. 23. & 27.*) fratrem Smerdin non
12 juvando, sed plane occidendo. Imò ipse Deus querelam movet, hominumque malitiam reprehendit institutâ ad brutorum actus comparatione in expressissimis verbis: cognovit bos dominum suum & asinus præsepe domini sui, Israël autem non cognovit, & populus meus non
13 intellexit, *Esa. c. 1. v. 3.* Æmulatur hanc comparationem Ambrosius, quando divortia ac conjugatorum dimissiones increpat sequentibus verbis: Horrendus & incultus est vir: Semel placuit: Nunquid vir frequenter est eligendus? Comparem suum & bos requirit & equus diligit: & si mutetur alius, trahere jugum nescit compar alterius, ac se non totum putat. Tu jugalem tuum repudias, & putas sæpe mutandum? & si uno defecerit die, superducis rivalem, & statim, incognitâ causâ, quasi
14 cognitam pudoris exequeris injuriam? *v. c. 17. caus. 32. quæst. 5.* Ex quibus perspicitur, istud ipsum, quod homo ex obligatione rectæ rationis perficit, & respectu sui propiè jus est, ratione brutorum videri quendam

quasi ordinem, à creatore constitutum potissimum circa ea, quæ ad
conservandam naturam, i. e. speciem & individua animalium, faciunt:
quem ordinem impropriè etiam jus vocare veteribus JCtis placuit,
veluti præsumere licet ex subjectis exemplis, scilicet maris & fœminæ
conjunctionis, liberorum procreationis & educationis, *v. Pufendorf. de
jur. nat. & Gent. lib. 2. c 3. §. 3. circ. fin.* Aliàs enim propriè loquendo, ne 15
quidem posterioris generis actus brutorum sunt juris naturalis, aut bruta
dici queunt vel haberi subjectum juris naturalis sive activum sive passi-
vum. Nam utut bruta multoties id agant, quod æquum est & bonum, 16
abhorreantque naturaliter ab eo, quod malum & iniquum vel injustum
est, tamen id omne contingit non tam ex cognitione boni & æqui, mali &
injusti, quàm unicè ex hac causa, quòd utilia & jucunda, inutilia vel inju-
cunda videantur ex appetitu sensitivo. *Struv. Synt. civ. Exerc. 1. th. 50.* At 17
non statim omnis actus, æquitatem vel iniquitatem continens, jus dici
mereatur, & ut agens justè vel injustè (quamvis justum vel injustum perfe-
cerit) egisse dicendus sit, sed tunc demum, quando vel recta à Deo insita
ratio, vel lex humana positiva supervenit & illud æquũ seu bonũ tanquam
ad socialitatem humanam conducibile, pręcipit; aut malum & injustum,
ceu socialitati humanæ perniciosum, prohibet. Appositè hanc in rem *Vul-
tej. ad pr. inst. de j. N. G. & C.* inquit: Sed non omne, quod æquitatis est na- 18
turalis, idem etiam est jus naturale: jus est ars æqui, & æquitas fuit ante
illam artem, neque omnis æquitas artis imagine expressa est. Æquitas,
si in artem redigatur, revera non est ampliùs æquitas, sed æquitatis no-
men amittit, ejusque loco juris nomen assumit. Proinde etiam in pro- 19
prio sensu non sufficit dicere, jus naturale materialiter, quantum ad
actus, brutis commune esse, at non formaliter quoad rationem, *Covar-
ruv. in c. Peccatum de R. I. in 6. § 11. n. 4.* seu, ut quidam ex Cujacio re-
spondent, jus naturæ dici commune etiam brutis, non quod jus repe-
riatur in illis, sed quod in ipsis deprehendatur id, quod, quando in ho-
mine est, jus dicitur. *Danhavv. disp. de lege θ. 2. §. 174. in fin.* quippe non 20
solus iste actus materialiter sumptus, etiamsi bonum vel malum con-
tineat, efficit jus, sed tunc demum, si formale juris accesserit, nimirum
ut ex recta ratione, & intellectu boni vel mali, justi vel injusti, atque
sic ex obligatione necessariò peractus sit, quo casu aliud quoq; nomen,
*scilicet juris naturalis,* induit. Cùm verò recta ratio non brutis, sed soli 21
homini à Deo tributa sit & insita, inque eâ ipsâ homo præstantior brutis

*Hiob. c. 35. v. 11.* quomodo poterit ad bruta pertinere jus naturale, cujus forma in recta ratione, atque ex eâdem proveniente obligatione, con-
22 sistit? Non quicquam in contrarium faciunt S. scripturæ leges, quibus videtur lex & & pœna statui tum ipsis brutis, quum iis, qui brutis injuriam faciunt. *conf. Genes. c. 9. v. 5. Exod. c. 19. v. 13. c. 21. v. 28. Levit. c. 18. v. 23.*
23 *c. 20. v. 15. & 16. Deut. c. 13. v. 15. c. 22. v. 6. & 7. Esa. c. ult. v. 3.* Rem quidem non exhaurit communis interpretatio *cit. v. 5. ex Gen. c. 9.* quasi Deus velit ulcisci necem homini illatam non solùm manu aut telo, sed & instigatâ in occisorem feroci bestiâ, qualis ante diluvium hominis impii habebant, ut earum ope alios, sibi non obtemperantes, lacerarent; vel quasi Deus homicidii pœnam etiam per feras bestias exacturus sit: vel quasi illud omne vivens de solo homine accipiendum, & sensus sit, quod nullus homo cædem humanam impunè foret laturus, *vid. Pufendorf. de jur. nat. & Gent. lib. 2. c. 3. §. 3.* Siquidem omnis hæc interpreta-
24 tio ipsi textui non quadrat. Quamvis enim Deus soleat pœnam peccatorum ab hominibus exigere etiam per feras bestias *v. Levit. c. 26. v. 22.* tamen hîc nullibi textus habet, quod Deus per feras seu per manum ferarum aut animalium, sed potius quod de manu omnis viventis requisiturus sit sanguinem hominis: **Und wils an (nicht durch oder mit) allen Thieren rächen/ oder von allen Thieren fodern.** Unde etiam Ben. Arias Montanus in versione interlineari vertit: *De manu omnis bestiæ.* Latina vulgata & Osiander: *De manu cunctarum bestiarum.* Alii, *de manu cunctorum animalium.* B. Lutherus in commentario germanico super Genesin, qui exhibetur Tom. IV. Jen. germanicè ita reddidit: **Dann ich wil euer Blut/darinnen eure Seele ist/von aller Thier Hände fordern.** juncta explicatione: **das ist so viel gesagt: Wer Blut vergeusset/ wer es auch sey/ davon wil ichs fordern/ auch wann es ein Thier ist:** postmodùm subjungit: **Das ist ein seltzamer Spruch/dabey man sihet/daß diß Gebott eigentlich dahin sihet/daß es dem Mord**
25 **und Todschlag wehre.** Ex quibus dictis nunc facilè etiam tertia corruit interpretatio, quasi per omne vivens saltem homo intelligendus sit, cui interpretationi insuper adversatur textus originarius Hebraicus, quo quidem significatur vivens sive animal, at qui non raró usurpatur de bestia s. fera, quam postremam denotationem in præsenti casu arguit separata in sequenti commate hominis mentio, & quòd minimè decens sit purissimo Sancti Spiritus stylo aliquam tautologiam impingere.
Taceo

Taceo quòd ſupradictam interpretationem etiam non admittat vox, 25
*omnis*. Nihil in contrarium movet opinio eorum qui priora verba, *de*
*manu omnis viventis*, reſtringunt & explicant per ſequentia, *& de manu*
*hominis, de manu viri fratris*. Nam conjunctio ET, regulariter, quando
alia mens loquentis non apparet (quæ verò alia divina voluntas hîc col-
ligi nequit, *ut modò oſtenſum*) non explicativa, ſed copulativa eſt, quâ
unum alteri adjungimus, non hoc per illud explicamus *l. 5. ff. de inſtrum.*
*leg.* Cœterum, ut ad ſcopum redeam, etiam retentâ modò explicatâ 27
verborum proprietate, ex illo textu, ſicut etiam ex lege *Exod. c. 21. v. 28.*
non evincitur aliqua formalis pœna, quæ beſtiæ hominem occidenti
præter culpam ſit infligenda, verùm ſaltem, quòd Deus in deteſtationem
facti, (ſi homo patraret, peccati:) ac pro majori conſervatione generis
humani, ad ſuam imaginem creati, velut quoq; beſtiam è medio tollen-
dam, ne quæ ferox & offendere ſolita eſt, amplius nocere, aut ſuo aſpe-
ctu indignam facti memoriam apud homines refricare queat, quò vel
ipſi ad patranda ſimilia incentivum capiant, vel propinquorum occiſi
renoventur dolores *v. Cruſ. de indic. delict. p. 1. c. 27. n. 4.* ob quas non 28
refricandæ memoriæ cauſas, ne ſcilicet brutum ſuo aſpectu homines
alios ad idem libidinis provocet, aut hominis ſupplicio affecti memoria
cum ignominia refricetur, etiam occiditur & è medio tollitur beſtia,
cum quâ homo coierit *Levit. c. 18. v. 23. c. 20. v. 15. 16. conf. c. 4. cauſ. 15. q. 1.*
qualis nuda potiùs exterminatio, quam punitio, eò plus perſpicitur con- 29
ſiderando, quod bruta absque ullo ætatis diſcrimine jubeantur interfici,
cùm tamen id diſcriminis in hominibus utriusque ſexus, tantoperè ob-
ſervandum vellent Hebræi, ut, ſi puer novennium aut puella triennium
non excederet, neque ipſis neque beſtiæ qualiscunque ætatis ex hac
lege mors eſſet infligenda, quia ante eam ætatem coitum in lege inter-
dictum fieri non admittebant *v. Pufendorf. cit. §. 3.* nec eſt, ut bruto per 30
talem ſublationem, haud absque dolorifica paſſione contingentem,
aliqua fiat injuria, cum Deus, brutorum creator, in facti deteſtationem
ita jubeat, & aliàs quoque, ſi beſtia ex quacunque cauſa, aut planè temerè
ab homine, cui ſubdita eſt *Geneſ. c. 1. v. 28. c. 9. v. 2. 3. Pſalm. 8.* mactetur,
ipſi fiat injuria vel pœna *Danhavv. diſp. de lege θ. 2. §. 174 circa fin. Non obſt.*
*Geneſ. c. 33. v. 13. Exod. c. 23. v. 4. & 5. Deut. c. 22. v. 1. & 4. & cap. 5. v. 14.*
*Num. 22. v. 32.* in quibus textibus non adeò ipſorum brutorum, quàm
hominis commodum, quod ex animalibus percipit, reſpicitur, & in caſu

*Num. 22. v. 32.* non inculpatur Bileam ob asinæ percussionem, sed quòd
31 eam agitârit ad eundum, quo tamen proficisci ipse non debebat. Quod attinet locum *Deut. c. 13. v. 15 & 16.* non puniuntur ibi bruta, sed homines, jubenturque propter sua idololatriæ crimina deleri omnes habitatores urbis cum tota substantia & omnibus rebus, quas in bonis & urbe habent: quale pœnarum genus, in perditione facultatum & subtractione alimentorum, quorum præcipua pars sunt animalia consistens haud novum, sed Deo usitatum ab antiquo est, *Levit. c. 26. v. 22. Deut. c. 28. v. 51.* veluti etiam ipsa terra ob lapsum primorum parentum maledicta atque tentorium unà cum supellectili Achani combustum fuit
32 *Jos. c. 7. v. 25.* Idem poterit responderi ad *Exod. c. 19. v. 13.* Similiter, qui
33 nidum avis invenerit, in quo sunt pulli & mater cubans super illos, saltem pullos capere jus habet; matrem verò dimittere jubetur *Deut. c. 22. v. 6. & 7.* non quasi si matrem caperet, ei injuriam facere videatur, sed quia damnum infert generi humano, perdendo avem quæ plures alias
34 genitura sit ad hominis escam. Denique quando is, qui bovem mactat & (absque fide ac pœnitentia) immolat, perinde esse, seu perinde peccare judicatur, atque is qui interficit virum, istud non hunc habet sensum, quasi temere mactando bovem quis adeò peccet ac percutiendo hominem, sed quòd, qui bovem mactat & sine decenti fide verâque pœnitentia immolat, eâque simulatâ religione Deum fallere conatur, tam huic sit exosus quam est homicida *v. n. 24.* hîc. scilicet non propter mactationem bovis, sed ob falsum & simulatum sacrificium, quod unicè,
35 non mactatio bovis, damnatur. Haud tamen impugnarem sententiam, si quis vellet, non temere occidenda esse bruta, quod hominis in illa dominium intelligatur ad usum, non ad abusum.

# *Quæstio XVI.*

## An & quatenus quis obligetur ratione eorum, quæ gessit in furore?

1 Nihil quidem hic distinguo inter furiosum & mente captum seu dementem, qui posterior differt à priori saltem in eo quòd sine tumultu & clamore desipiat *l. 28. C. de Episcop. audient. l. 25. C. de nupt. l. 2. ff. de inoffic. testam. Zach. quæst. medic. legal. lib. 2. tit. 1. q. 9. n. 15. Francisc. Nig. Cyriac. lib. 2. controvers. forens. 329. n. 43. & seq. Beier. ad Schnobel. disp.*

*disp. feud. 3. th. 7. verb. Mente captis.* at bene inter eum, qui continuâ mentis 2
alienatione omni intellectu *l. 14. ff. de offic. Præsid.* atque sic etiam voluntate, quæ intellectum consequitur, caret *l. 40. ff. de R. I.* & suus non est *l. 7. § 9. ff. quib. ex caus. in possess. eat.* atq; illum qui intervallis quibusdam sensu saniore fruitur *d. l. 14. ff. de offic. Præsid.* nec non eum qui quidem mente captus & omni tempore demens est, sed non in eo gradu, ut non quodammodò intelligat quid agat. Sanè ille, quemadmodum nullum ne- 3
gotium contrahere, imò nullum planè actum, in quo quidem intellectus, voluntas, animus & affectus agentis requiritur, peragere potens, sed in omni eo quiescentis & absentis loco est *l. 7. §. 9. ff. quib. ex caus. in poss. eat. l. 124. §. 1. ff. de R. I. l. 2. §. 3. ff. de jur. Codicill. Richter. velit. acad. 6. th. 8. velit. 15. th. 13. velit. 30. th. 7. n. 2. velit. 37. Sect. 1. §. 5. velit 43. c. 4. vers. Naturâ.* Ita quoque ad effectum pœnæ non videtur delinquere, sed convenit de modo pœnæ ipsius dissimulari *d. l. 14. ff. de offic. Præsid.* eumque ob fati infelicitatem excusari, qui furore ipso jam satis punitus est. *d. l. 14. ff. de Offic. Præs. l. 9. §. fin. ff. de parricid. l. 12. ff. ad L. Cornel. de sicar. Clem. un. de homicid.* sive delictum sit atrox *d. text. & l. 23. §. 2. ff. de ædilit. edict. Theodoric. crim. c. 10. aph. 4. n. 30. Hænon. ad l. 5. ff. de R. I. verb. Furiosorum, jung. dissentient. Crus. de indic. delict. p. 1. c. 27. n. 3. & 11.* sive level *l. 5. §. 2. ff. ad L. Aquil. l. 60. ff. de R. V. l. 3. §. 1. & 2. ff. de injur. l. ult. ff. de administrat. tut. inf. l. 7. §. 9. ff. quib. ex caus. in poss. eat. Damhouder. prax. crim. c. 84. n. 6. 7. 8. Hahn. ad VVesenb. tit. de pœn. n. 10.* modò de fu- 4
roe, & quod inde delictum absque ulla dementiæ simulatione processerit, evidenter & liquidò constet *d. l. 14. de offic. Præsid.* quæ aliàs furoris probatio obtineri potest ex variis præsumptionibus & argumentis, quas 5
quæve latiùs subministrat Mascardus *de probat. conclus. 827.* ex quibus nominatim hic referre placuit eam præsumptionem, qua nonnunquam, si e. g. lapide percussio facta, ex ipsa lapidum projectione dementia deprehenditur, idque magis in casu, ubi neminem projiciens offenderit; veluti si testes eum viderint non ludi aut exercitii gratiâ, nec se defendendi causâ, sed inconsultò absque ulla ratione & discrimine, insani hominis more, lapides tum publicè quum privatim per viam plateasve projicere. *Mascard d. conclus. 827. n. 32. 33. Menoch. lib. 6. præs. 45. n. 25. add. tr. de lign. & lapid. part. 2. class. 6. Sect. 7. §. 2. n. 4. Mantic. de conjectur. ult. volunt. lib. 2. tit. 5. n. 14.* De altero, ad quem nunc descenden- 6
dum, furioso, qui vel ante furorem supervenientem, vel dum quibusdam inter-

intervallis saniore mente frueretur, deliquerit, incidit quæstio, an posteà
7 in ipso furore queat puniri? Affirmat hoc Damhouder. *d c. 84. n. 8.* eamque affirmativam tenent etiam alii, præsertim locum habere volentes pœnam carceris aut pecuniariam. *v Gœhaus. part. 3. peric. acad. 6. quæst 33. Malcomes. ad VVesenb. tt. de pæn. n. 10.* eò quòd in pœnis delictorum attendatur conditio rei quæ fuit tempore admissi criminis *l. 1. ff. de pæn. l. 21. ff. d. injur.* atque in pœnis infligendis haud requiratur puniendi consensus, sed judicia reddantur quoque in invitos *l. 83. §. 1. ff.*
8 *de V. O.* At, si vel maximè concesserim eo casu, ubi furor demum supervenisset aut rediisset post completum processum informativum, vel etiam defensivum, aut plane post latam sententiam, pœnam pecuniariam imponi vel impositam exequi posse *Carpzov. pract. crim. p. 3. q. 145. n. 26.* multa tamen me tenet hæsitatio, an unquam, sive furor ante sive post formatum processum supervenerit aut redierit, locum inveniat pœna aliqua corporalis, ut vel dictetur, vel dictata executioni mandetur; siquidem contra eum qui posteà furere cœpit, eoque indefensus est, nullus formari aut institui potest processus, insuper in tali furioso aut demente præcipuus pœnarum deficit finis, nimirum ut afflictione & dolore puniendum afficiant, eumque corrigant ac reddant cautiorem: Accedit, quod ipso furore jam satis videatur punitus, quodque demens habeatur pro absente & mortuo, ut non magis pœnæ corporali eum subjici æquum sit ac etiam absentem aut vitâ defunctum. *v. Covarruv. relect. Clem. Si furiosus. de homicid. p. 3. pr. n 2. Tiraquell. de pæn. temperand. aut remittend. caus. 2. & 3. Theodoric. crim. c. 10. aph. 4. n. 25 Crus. de indic. delict. p. 1. c. 28. n. 9. Carpzov. d. q. 145. n. 18. Richter. velit. acad.*
9 *21. th. 37.* Atque hanc opinionem hodierna praxis *v. cit. Autor. add. Gail. lib. 2. obs. 110. Carpzov. de quæst. 145. n. 22. 24. Malcomes. ad VVe-*
10 *senb. de pæn. n. 10. verb. etiam post commissum.* in tantum, ut mitiùs puniendum velit humanior docentium sententia etiam eum, qui cessante furore delictum commisit, ac eodem non redeunte meritò pœnæ sub-
11 jiciendus est. *v. Crus. d. c. 28. n. 7.* Nihil adversum continet *l. 14. ff. de offic. Præsid.* Etenim non dicunt Imperatores, quod demens, qui quibusdam intervallis saniore mente fruitur, & in iis intervallis deliquit, posteà in ipso redeunte furore puniendus sit, verùm saltem, tunc non ita, ac si in ipso furore planè ignorans deliquisset, veniam morbo, per vices abeunti & redeunti, ideoque etiam medio sanitatis tempore duranti,
esse

esse dandam aut facinus penitus impunitum relinquendum: sed potius ob præsumptionem ex dilucidis intervallis voluntariæ actionis justitiam requirere, ut omnes circumstantiæ diligentissimè explorentur, an possit videri demens eo tempore sanioris mentis fuisse, voluntario ac deliberato animo egisse, aut planè dolosè furorem simulasse, ut tunc, prout vel ex longo vel propinquo spatio furor abire ac redire solet, & prout delinquens eo tempore vel in medio furoris ac sanitatis confinio constitutus, vel furori sive abeunti sive redeunti proximus fuit, aliisque ex circumstantiis & delicti qualitate ejusdem gravitas æstimetur, atque delinquens pro modo delicti ita æstimari vel excusetur potissimùm in delictis levioribus, vel quandam nonnunquam ordinariam luat pœnam eo tempore, quo furor per vices abiens & rediens rursus alterâ vice discesserit. Quâ temperatione erit præstitum, ut non morbo, qui propter furoris reditum etiam medio tempore durare & adesse videtur, venia concedatur, nec tamen finis pœnæ, nimirum afflictio & emendatio, deficiat. Confer in hunc sensum ipsa legis connectentia verba: *Si verò diligenter explorabis: saniore: ut æstimemus: an per immanitatem facinoris, si cum possit, videri sentire: supplicio afficiendus:* Add. omninò *l. 6. C. de curat. furios. l. 9. verb. qui in ipso actu testamenti adversâ valetudine tentus est. verb. & hoc sanâ mente inceperit & consummaverit nullo tali morbo interveniente. C. qui testament. fac. poss. Covarruv. d. loc. & de sponsal. p. 2. c. 2. n. 5. 6. 7.* Porrò nequicquam obstant rationes *n. 7.* hîc 12
allegatæ: quarum prior de tali conditionis mutatione accipienda, quâ non in internis animi bonis quid contigit, & intellectu, ac pœna seu afflictionis sensu quis privatus est, sed quâ saltem conditio sui status mutata. Altera præsupponit talem invitum, qui tamen habilis sit pœnam sentire *arg. verb. alioquin semper negabit se consensisse.* Cœterum iis casibus, qui- 13
bus furiosus à pœna excusatur, oportet eum in privatis carceribus aut vinculis, vel aliter custodiri, non quidem in pœnam delicti, sed ne quid perniciosum in se ipsum aut alios moliatur, sufferentibus onus custodiæ & alimentationis proximis agnatis vel cognatis, utut hæreditati renunciassent; in subsidium verò ipso Fisco idoneris subeunte *Carpzov. d. quæst. 145. n. 41. & passim. Philipp. us. pract. lib. 3. eclog. 55.* Gradum ul- 14
timo loco facio ad id furiosorum genus, qui mente continuò capti adhuc quandam suarum actionum habent intelligentiam. Hi delinquentes, ne ansa peccandi videatur suppeditari; parumque attendi quòd

pœnarum irrogationem magna & publica suadeat ratio, neutiquam ab omni pœna immunes, sed puniendi sunt pro modo culpæ extraordinariè & mitiùs. *Carpzov. d. quæst. 145. n. 47. & seq. add. num. 10. hic.*

# *Quæstio XVII.*

## Quatenus vel sylvæ proprietario vi dominii, vel domino territorii aut jurisdictionis forestalis, constet facultas sylvam præmuniendi à pastu pecorum, & impediendi dominos juris pascendi, quo minus pecora in sylvam pascuam immittant, quæque eo nomine competant actiones? Item quomodo probetur territorium, si de eo foret controversia?

NOn omnem quidem quæstionis decisionem exhaurit ejus quæ sequitur causæ deductio, at cùm saltem præstet quandam elucidationem nonnullis materiis in tractatu de ligno & lapide expositis, satis me scopum tetigisse arbitror, si in nuda illius causæ nondum decisæ deductione acquieverim, & vel hanc ipsam absque cujusque partis præjudicio intellexerim.

Species facti.

Das Gräfliche / jetzo Fürstliche Hauß Neusing hat ein Gehöltz oder Gepüsch / die Traghauß genannt / dessen proprietät jetzt gedachtem Hauß Neusing unstreitig und von dem Widerpart / selbst zugestanden / aber das territorium, so dasselbige des Orts ebenmässig prætendirt / von dem Fürstlichen Hauß Stamdart und den Gräflichen Wurlebigischen und Wusteberrgischen Condominis der unter selbigen gemeinschafftlichen Herrschafft Grebelek bestritten wird: In gedachtem Gehöltz ist der nunmehr Grebelekischen Dorffschafft Boberranderford / als sie in anno 1609. noch Wurlebigisch gewesen / und mit der ebenmässig Wurlebigischen / nun aber Neusingischen Dorffschafft Wachbisvergne / des Weidgangs halber / vor die zur Grebelekischen Ober-Verhör Deputirte (damal allein Wurlebigische) Räthe in Streit gerathen / das jus compascui durch vorgangene Vergleich- und Steinsetzung außdrücklich constituirt / und lauten die Worte des Ver-

Vertrags oder arbitramenti in passibus concernentibus also: Und solle also beyde Theile sich hinführo oberzehlten zwischen ihnen der " Trifft halber gemachten Richtigkeiten und Entscheids/nemlich die " Wachbisvergner auff der Seite der Stein nach Wachbisvergne/ " und die Boberrandforder nach Boberrandford oder Grebelek zu " richtig halten/ darwider kein Theil den andern ferner nicht beschwe- " ren/ noch Eintrag zufügen/ sondern sich in diesem und anderem mit- " einander friedlichen begehen und betragen/und solle den Boberrand- " fordern mit ihrem Rindvieh die Mitbetreibung und Waidens " gerechtigkeit in der Traghanß beneben der Wachbißvergnern un- " benommen/ ebenmässig den Wachbisvergnern der Ort/die Neburg " genannt/ an der Traghans herunter allem zu betreiben und zu be- " waiden zugelassen seyn. Und ist darbeneben zu Erhaltung Fried " und Einigkeit ferner verglichen/demnach etliche Orte an der Trag- " hans außgerottet und zu Wiesen gemacht/ daß hinführo kein Theil " ohne den andern diese Wiesen am ersten betreiben/ sondern wann " Waid darinnen zu suchen/beyde Theil sich eines Tags vergleichen " und zugleich miteinander darin fahren sollen. Et porrò: Allerseits " interessirten Herrschafften an dero Gräntzen Gemarckungs- oder " andern Rechten und Gerechtigkeiten durch diese Vergleichung/ " Entscheid und Steinsatzung im geringsten nichts begeben oder " benommen/ ꝛc.

Nun wird dieses den Boberrandfordern constituirtes jus compascui Neusingischer Seiten nicht disputirt/ sondern der Vertrag oder arbitrament biß dato vor gültig und kräfftig angenommen: Aber das Hauß Neusing ist dermalen intentionirt auß solchem Gebüsch einen Hochwald anzurichten/ zu dem Ende das Gebüsch außzuhauen und abzukohlen; Hingegen die junge Eichbäume zu Erwachsung eines Hochwalds außschneiteln zulassen/doch solches alles ohne mercklichen Abgang oder Schmälerung vorbemeldten Waidgangs einzurichten/und für Anfang nur ein Theil oder Stück des besagten Gehöltzes zuerhauen und wegen der geschneitelten Eichen auff drey oder vier Jahr lang in Häge zu legen/ fürterst hiernechst auch die übrige Theile anzugreiffen/ und jedesmal nach Ablauff dreyer oder vier Jahre den geschlossenen Theil nebenst denen noch offenen zum Waidgang wiederum zueröffnen: wie dann selbiges Hauß Neusing mit einem

Stück den Anfang würcklich machen/ in selbigem gehägten Theil die Viehetrifft und den Waldgang verbieten lassen/ auch gegen die Boberrandsforder/ als sie ungeachtet solcher prohibition, zu wirung ihrer possession und Gerechtigkeit das Vieh dennoch eingetrieben/ unterschiedlich Pfandungen vorgenommen/ wannenhero nun nachfolgende Fragen resultiren und disputirt werden/ als nemlich:

1. Weme das territorium zuständig und welcher Theil deßfalls den stärckesten Beweißthum oder præsumption für sich habe/ auch wie demnach in hoc puncto zu decidiren sey?

2. Ob das Fürstl. Hauß Neusing in dem jenigen Fall/ wann das territorium Grebelekisch/ gleichwoln vi nudæ proprietatis befugt seyn könne/ das Gehöltz quæst. auff die gedachte Art zu einem Hochwald anzurichten?

3. Und wann solches nicht/ ob dasselbe nicht dennoch es zuthun vermöchte, da ihme auch das territorium zuständig/ oder wenigstens nicht certò Grebelekisch/ sondern streitig zu seyn befunden würde?

4. Was einem oder dem andern Theil pro suo jure tuendo vor remedia competiren/ und ob in specie die Pfandungen zulässig gewesen oder annoch seyen?

Ad quæst. 1.

1 Hujus quæstionis intricata difficultas dum enodanda est, ferè mihi accidit, ut potius amicabili compositioni locum assignâssem, quàm le-
2 gitimo marte debellandum esse judicâssem. Equidem utraque pars probabilibus pugnat argumentis, at neutra satis scopum videtur assequi.
3 Non contemnendum habetur argumentum, quod provinciæ Grebelekensis domini ex ipsis oculariter apparentibus limitibus & lapidibus
4 finalibus depromunt: Cùm enim lapides, qui pro terminandis pascuis ex arbitramento judicum in anno 1609. fuêre positi & descripti, reperiantur ex latere Boberrandfordensium; & verò alii insuper lapides terminales ex latere Wachbisvergnensium se invicem æquè longâ & rectâ lineâ excipientes admodùm verisimile est, hos posteriores lapides esse limites territorii, ultrà quos usque ad limites pascuorum Wachbisvergnensibus sit constitutum jus pascendi, *v. Fritsch. supplem. Besold. voc.*
5 Flur-Recht. *vers. probari autem potest.* Hanc verisimilitudinem juvat magnoperè, quòd in præfato arbitramento de anno 1609. Wachbisvergnenses partes videantur sustinuisse actorum; Boberrandfordenses

autem

autem reorum, adeoq; illi in horum finibus jus paſcendi poſtulâſſe, velut arguunt tum verba initialia, zwiſchen der Gemeind zu Wachbisver- " gne am einem und der Gemeind zu Boberrandford am andern " Theil: quùm etiam hoc, quod illic locorum, ubi limites paſcuorum ab aliis è regione exiſtentibus aliquo intermedio ſpatio ſejuncti ſunt (quippe in quibusdam locis illi cum his coincidunt) expreſsâ reſervatione fuerit cautum, ut Boberrandfordenſibus jus compaſcui eſſet ſalvum.
Neque eſt, ut quis exiſtimet, iis arbitramenti verbis Boberrandfordenſibus ſaltem conſtitutam in fundo Wachbisvergnenſi ſervitutem compaſcendi *arg. verb.* Mitbetreibung und Waidens-Gerechtigkeit. *verb.* beneben denen Waldbisvergnern. aut certè jus compaſcui ab antiquo competens, *v.* der Boberrandforder und Wachbisvergner *ſupplication de anno 1597.* bey den *actis.* denuò ipſis fuiſſe reſervatum. Cùm enim 7
nulla de finibus fuerit quæſtio, ſed duntaxat de paſcuis, atque hæc in quibusdam locis ſaltem eo usque, quo territorii fines ſe porrigunt utriq; parti eſſent determinata, alibi verò, etiam in loco quæſtionis, ulterius extenſa & lapidibus diſcreta, cum expreſſa declaratione, ut neutri parti liceret ultra limites progredi, poſt quam demum declarationem reſervatio ſubſecuta compaſcui in loco, de quo nunc controvertitur, facilimis ſanè oculis perſpicitur, eam compaſcui reſervationem in loco controverſo ideò fuiſſe adjectam, ne Wachbisvergnenſibus jus paſcendi etiam in eo loco videatur excluſivè conſtitutum. Breviter: Regula eſt, 8
quod ultra limites juris paſcendi neutri parti liceat pecora immittere: Ab ea regula excipitur locus quæſtionis, ut ibidem conſtitutâ actoribus Wachbisvergnenſibus prætenſâ ſervitute paſcendi, non excludantur Boberrandfordenſes, ſed iisdem paſtus jure finium competens maneat illæſus. Qui ſenſus eò magis eluceſcit, quando in loco proximè vicino, 9
die Fburg genannt/ per quandam quaſi reſervationis exceptionem, Boberrandfordenſes à compaſcuo, quod ſine dubio reconventione quâdam poſtulârunt, penitus excluduntur, quaſi illic loci ſit terminus finium, ac nullo colore quid in alieno retinere aut reſervare potuerint Boberrandfortenſes. Accedit ei veriſimilitudini quoque hoc argumen- 10
tum, quod lapides, de quorum qualitate lis eſt, ſe invicem æquè longâ & rectâ ſerie, atque etiam lapides paſcuorum, excipiant, iique ipſi in locis & partibus, ubi cum terminis juris paſcendi coincidunt, ab utraque parte agnoſcantur eſſe limites tum territorii quùm ſimul paſcuorum, ut

plus quàm manifeſtò conſtet, tales lapides in iis partibus, ubi termini paſcuorum pauliſper à linea abſcedunt & ſeparati ſunt, non quidem duplicem iſtam qualitatem, at tamen finium habere, cum diverſo jure neutiquam cenſendi lapides in una ſerie collocati; niſi aliud appareat, velut in præſenti cauſa in quibusdam partibus de ſeparatis paſcuorum
11 limitibus evidenter conſtat. Hæcque res eò minus habet dubium, quia in aliis quoque partibus, ubi lapides controverſi à limitibus paſcuorum pauliſper diſtant, nominatim am Wirgkech/ tales actus jurisdictionales fuêre exerciti, unde illic locorum territorii fines, adeoque lapides ter-
12 ritoriales eſſe facilè queat deprehendi. Siquidem ex actis *n. 24.* percipere licuit, cùm ante viginti & aliquot annos à Magiſtratu Neuſingenſi ad Grebelekenſem captivus fuiſſet remittendus, & Neuſingenſes eum voluiſſent ſiſtere in confinio paſcuorum, quod Præfectus Grebelekenſis, Hermanad, contradictione ſuâ ac finium demonſtratione obtinuerit, ut captivus apud quintum in ordine lapidem controverſum fuerit ex-
13 hibitus. Quo ſane actu jurisdictionali *v. Theodoric. crim. cap. 4. aphor. 3. lit d. n. 81. Carpzov. pract. crim p. 3. quæſt. 110. n. 58. Hahn. ad VVeſenb. tit. de religioſ. n. 5.* eò potiùs termini finium territorii arguuntur, quò magis non ſolùm jurisdictio extra limites territorii, tanquam ſubjecti ſui occupantis, regulariter haud exercetur, eaque ſignum territorialis ſuperioritatis eſt, *l. fin. ff. de jurisdict. Bocer. de jurisdict. c. 8. n. 17. Knich. de jur. territ. c. 1. n. 1251. & ſeq. c. 3. n. 11. in fin. n. 143 & paſſim. Maſcard. de probat. vol. 1. concluſ. 395 n. 31. 32. 33 concluſ. 403. n. 2. & ſeq. Klock. tom. 3. conſil. 149. n. 2:4. Malcomeſ. ad VVeſenb. tit. de jurisdict. lit. S.* ſed etiam quòd in præſenti caſu fines vel expreſsâ vel tacitâ adverſariorum voluntate fue-
14 rint obtenti. Dum enim quidem initiò Neuſingenſes de his finibus proteſtati ſunt, & nihilominus, ut ab eorum penderet, voluntate captivum remittere vel non, eundem in iis finibus exhibuerunt, celebrantes actum proteſtationi contrarium à ſuo ſolo facto non dependentem, ſed cum aliis tranſactum, certè juvabit etiam unicus iſte proteſtationi contrarius actus, qui inſuper diuturno poſteà ſilentio, & quia Neuſingenſes tam contradictioni quàm ipſi actui ſuæ proteſtationi contrario huc usque acquievêre, magnoperè ſit confirmatus, *v. Maſcard. de probat. vol. 1.*
15 *concluſ. 47. n. 12. Beſold part. 6. conſil. 258. n. 34. conſil. 270. n. 21.* Unde per propriam confeſſionem & jurisdictionis exercitium ſolidè evincitur, eos controverſos lapides, qui in quibusdam partibus cum terminis juris

paſcendi

pascendi coincidunt, nec non eos prope quos facta remissio captivi, esse limites territoriorum, quos cum reliqui in loco quæstionis, in der Traghanß/ unâ serie & ordine excipiant, atq; sic omnes conjunctim constituant aliquod universale & integrale corpus illius juris quod iisdem significatur, non minùs hi ipsi terminales finium præsumendi sunt, ceu qui itidem membra habeantur ac partes ejus totius integralis, *v. Mascard. de probat. vol. 1. conclus. 79. n. 17. 24. Menoch. lib. 3. præs. 91. n. 62. & seq.* Insuper non parùm adminiculatur hoc, quòd aliquoties, quando utraq; 16
pars pro inspectione & visitatione lapidum terminalium convenisset, Boberrandfordenses eundo lineam finium duxerint per omnes lapides litigiosos cum expressa declaratione & conditione, Sie wolten nicht allein die Hudens-Gräntz/ sondern auch zugleich die Hoheit begangen haben: Et verò quòd Wachbisvergnenses, qui per lapides juris pascendi suam duxêre lineam, nullâ aliâ quàm hâc responsione, Sie begiengen den Waidgang, imò ipsâ eâ responsione satis apertè videantur in prætensos Boberrandfordensium fines consensisse, *v. acta n. 19. 24. 61. 63.* Juvat denique quod ipsa natura per fluentem ibi aquam, per 17
locorum itidem evidentiam ac situationem, finium terminos videatur ostendere, *Mascard. de probat. vol. 1. quæst. 8. n. 13. 14. conclus. 393. n. 6. 9. conclus. 403. n. 5. Besold. thes. pract. voc.* Marckstein. Quin 18
verò ex his plurimis se invicem adjuvantibus argumentis satis evictum sit, lapides controversos esse terminales finium territorii, adeoque territorium probare, *Mascard. conclus. 400.* in hoc videri potest eò minus hæsitandum fore, quò plus in probandis finibus sufficiunt demonstrationes imperfectiores, ex variis præsumptionibus & argumentis saltem verisimiles, *v. Mascard. de probat. vol. 1. conclus. 393. n. 2. 3. conclus. 397.* Ast 19
cùm id ipsum procedat, nisi alia in contrarium argumenta efficiant, ut earum demonstrationum vis & efficacia quodammodò vacillet ac enervata sit. *Menoch. lib. 6. præs. 43. n. 4. Mascard. de probat. vol. 2. conclus. 826. n. 19.* reliquum erit dispicere, num non etiam ex parte Neusingensium præstò sint conjecturæ, quibus territorium in loco litigioso, in der Traghanß/ queat vindicari. Taceo nunc assertum quasi lapides, qui in arbi- 20
tramento de anno 1609. descripti sunt, distinguant tam fines territorii quàm pascuorum, eò quòd ex ipsis verbis, præcipuè etiam ex adjecta finium ac territorii salvatoria clausula, contrarium in aperto sit. Et 21
quamvis in quibusdam mediis partibus limites pascuorum inciderint

inter-

in terminos territorii, id tamen contigit per accidens præter intentio-
22 nem arbitrorum, qui saltem fines juris pascendi erant descripturi. Neque est ut ex his paucis lapidibus, simul pascua & territoria discernentibus, ad cœteros pro eâdem duplici qualitate inferendum sit, *v. supr. num. 15. hic.* quia in aliis mediis partibus, potissimum quidem in loco controverso, per sæpe dictum arbitramentum evidenter distincti apparent termini pascuorum à lapidibus, super quibus vertitur quæstio *v. supra n. 4. 7. 10. hic* ut ideò illatio non aliter procedat, quàm ut à lapidibus, quibus communiter pascua & territoria denotantur, ratione qualitatis pascuorum depromatur argumentum ad reliquos in ea serie lapides, qui causam suam gratam ferunt juri pascendi & satis luculenter, ac distinctim descripti sunt; respectu verò significationis territoriorum ad cœteros in eo ordine lapides, ultra quos separati limites pascuorum constituti sunt, & qui ideò, ceu ab his distincti, termini territoriales esse meritò præsumun-
23 tur *v. supr. n. 4. hic ibique citat. Fritsch.* Porrò silentio facile involvitur argumentum, quo exinde, quòd locus controversus ad Neusingenses titulo venditionis pervenerit à Dominis de Heinstat, verisimile illi putant, eos lapides olim fuisse terminales inter dominos de Heinstat & Comites de Neusing ratione nudæ proprietatis Heinstatensis *v. act. sub num. 45.* quippe probatione id assertum, eaque divinatio, adhuc indiget,
24 absque quâ neutiquam valebit infringere superiora argumenta. Ast efficacius videtur argumentum, quando in anno 1597. domini de Heinstat locum controversum, itidem emptionis titulo sibi quæsitum, adhuc possidebant & ipsorum permissu nonnulli incolæ quasdam sylvæ partes eradicaturi essent, ac propediem in prata redacturi, quòd tum Boberrandfordenses quùm Wachbisvergnenses, suæ cujusque universitatis nomine, adierint præfectum Comitis Philippi, implorando ejus officium pro inhibendâ sylvæ eradicatione, tanquam sibi utrique in communi pascendi jure jam tum ab antiquo competente damnosâ: imo quòd in ipsa ea imploratione expressim agnoverint dicti Comitis superioritatem territorialem, nec non, quod in ea sylva constitutum haberet insigne bannum ferinum ferarumque latibulum. Verba implorationis sunt: „Wie wir beyde Gemeinden Wachbisvergne und Boberrandford einen sämptlichen Viehetrieb und Waidgang auff unsers Gnd. Hn. Graf Philipsen Obrigkeit und ihrer „Gnd. Grund und Boden/ in der Traghanß genannt/ herbracht/ wel-

welchen Strauch/ jetztgemeldte Traghanß/ dann vor kurtz verschie- "
nener Zeit der Edel und Veste/ Johann Marquard von Heinstatt "
seliger/ käufflichen an sich bracht/ und nunmehr dessen hinterlassene "
Wittib in solchem Strauch etzlichen Nachbarn zu Boberrandford "
etzliche Orte verliehen/ welche solche unterstehen außzureuten und "
Wiesen des Orts zu machen/ dardurch dann nicht allein beyder "
unser Gemainden Waidgang geschmählert/ sondern auch wolge- "
dachtem unserm Gn. Herrn (als welcher des Orts einen stattlichen "
Wildfang) an demselbigen Abbruch und Verhinderung geschicht/ "
mit dem stetigen daselbst arbeiten/ auch Ab- und Zureysens das "
Wild gescheucht und verjagt wird. Et porro: unser unterthänige "
Bitt/ wolten von Ampts- und Obrigkeit wegen/ hierin ein billiches "
Auffsehen haben/ und solche Neuerung des Außreutens auff mehr "
wolgedachten unsers Gn. Herrn Obrigkeit nicht gestatten/ sondern "
vielmehr solches zu halten/ wie solches von alters von undencklichen "
Jahren hero/ in massen es auch der von Heinstatt bekommen/ und "
bleiben lassen. Neque etiam hìc præterire fas erit, quòd Præfectus 25
eradicationem prohibuerit his verbis: Derowegen wird ihnen bey- "
den Gemeinden im Namen und von wegen des Hoch- und Wohl- "
gebohrnen Grafen und Herrn/ Herrn Philipsen/ Grafen zu N. N. "
meines gnädigen Herrn/ hiermit erlaubt und zugelassen/ auch gebot- "
ten/ daß sie an berührtem Ort/ als gemeinem ihrem Waidgang "
und jetzt wolerméldtes meines gnädigsten Herrn Oberkeit Grund "
und Boden/ unerachtet der Hägung oder Befreyung/ ihren Waid- "
strich wie von Alters/ suchen und bewaiden/ etc. Etiamsi enim hodie 26
prorogationes jurisdictionis desierint, neque subditi sua confessione aut in alienam jurisdictionem consensu quicquam præjudicent domino. *Bocer. de jurisdict. c. 7. n. 49. Gail. lib. 1. obs. 40. Klock. tom. 3. consil. 149. n. 167. 168.* tamen vix credendum est, prædictarum universitatum inco- 27
las vel dolosè vel per errorem Comiti Philippo tribuisse loci superioritatem, nisi eidem jure fuisset debita; quippe à dolo ipsos excusante 28
tum simplici rusticitate quæ non facile potentiori litem suscitatura sit *Menoch. consil. 406. n. 73.* quùm quòd palam & publicè eam rem ad Magistratum detulerint petendo mandatum inhibitorium, cujus impetratione offensos iri adversarios facilè scire potuerunt ac persuasum habere eosdem rem esse propalaturos, eoque se in periculum & longam pote-
 statis

29 ſtatis manum conjectos *Menoch. d. conſil. 406. n. 75.* Non minus omnis videtur abfuiſſe error, cùm non præſumantur ignoraſſe dominum jurisdictionis ac finium, qui quotidie in iſto nemore pecora paſculabantur
30 *Maſcard. de probat. vol. 1. concluſ. 395. n 2.* potiſſimùm etiam, quia aſſerti ſui apponunt rationem, nimirum dominium juris venandi, quod plerumque volunt à jurisdictione, velut fructum quendam, dependere, ac in dubio jurisdictionem ſequi ejusque limitibus claudi, *v. Knich. de jur. territor. c. 4. n. 460. Klock. vol. 1. conſil. 29. n. 60. & ſeq. Fritſch. ſupplem. Beſold. voc.* Flur‧Recht. *pag. 749.* ſcilicet acceptâ voce *jurisdictionis* in latiſſimo & abuſivo ſignificatu, quatenus quodammodò idem eſt cum territorio ſive ſuperioritate aut jurisdictione territoriali, *Knich. de jur. territ. c. 3. n. 104. 107. 108.* ceu à qua potius, quàm à ſimplici jurisdictione, jus venandi tanquam regale hodie dependet, *Beſold. diſſertat. de Regal. theſ. 1. §. 3. 4. 5. it. c. 9. th. 6.* adeoque regulariter non ſecus territorii finibus adhæret, quàm in iisdem non modò jurisdictio communis, ſed etiam ſuperioritas territorialis indeque profluentia Regalia radicata ſunt, *Knich. de jur. territ. c. 3. n. 101 & ſeq. & diſput. inaugural. de*
31 *ſuperiorit. territ. c. 7. n. 59. 60. 67. add. ſupr. num. 13. hic.* Plus roboris ſubditorum aſſertioni accedit per planè ſimilem ab ipſo Præfecto inſertam ei quod ſupplicantium votis præbuit decreto inhibitorio, quâ ſanè inſertione nihil fraudulenter egiſſe. *Menoch. d. conſil. 406. num. 75.* ſed tanquam Officialis ex certa ſcientia dixiſſe præſumitur, præjudicans ſuâ aſſertione eò magis, quò plus ea publicè in ſcripturis prolata eſt, & vel ipſos dominos Grebelekenſes, aut ſaltem eorundem Præfectos non potuit latere, quippe quòd dominus territorii cenſeatur non ignorare ea quæ in ſuo territorio vel à ſuis ſubditis; imò etiam quæ in aliena vicina regione aut à vicinis publicè fiunt, & tanquam notoria non queunt non pervenire ad notitiam Principis. *Knich. de jur. territ. c. 3. n. 149. 150. 170. &*
32 *ſeq.* Dum itaque in præſenti cauſa de nulla Grebelekenſium ſive dominorum ſive Officialium contradictione apparet, utique nocebit ſua diuturna patientia, *Knich. d. c. 3. n. 173. & ſeq. Cravett. de antiquit. tempor. part. 4. §. Abſolutis n. 24. & ſeq. Menoch. conſil. 1000. n. 66. Klock. tom. 1. conſil. 29. n. 444. Myler. de Principib. & Stat. Imper. p. 2. c. 41. th. 4. Brunnem cent.*
33 *5. deciſ. 80.* & verba quoque ſupplicationis ac ſententiæ enunciativa, inter alios propter aliud prolata, in tam antiqua causâ ad effectum probationis finium & talis rei, quæ cum jure tertii quandam habet connexita-

tem,

tem, appoſitè allegabuntur *v. Molina. ad Auth. Si quis. C. de edend. circ. fin. Maſcard. de probat. concluſ. 394. paſſim.* maximè quidem, quia ipſi do- 34
mini Grebelekenſes adhuc hodie non ſolùm in aliis argumentis, ſed etiam in eodem præfato mandato inhibitorio ſuam haud licitæ eradicationis exceptionem fundant, *v. apud acta* der Stamdartiſchen Räthe *relation* vom 28. *Septemb. 1618.* atque ſic non obſcurè confitentur, ſuam olim taciturnitatem ac patientiam poſteà ipſius mandati uſum & effectum in hæc usq; tempora acceſſiſſe, *Knich. d. c. 3. n. 151.* ſi non planè dicendum ſit, eos nunc ratam habere ſententiam fundando in eâdem ſuam exceptionem. Porro hoc ipſo judicis mandato & eradicationis prohi- 35
bitione videtur exercitus actus jurisdictionalis, isque diuturnâ patientiâ & nunc planè ratihabitione non parùm confirmatus, ceu quia iſta prohibitio non fundatur in jurisdictione cui rea, vidua de Heinſtat, fuerit ſubjecta, ſed in ea quæ ratione rei ſitæ competiit. Exercitio autem actuum jurisdictionalium probari fines territorii ſuprà demonſtrare anticipavi *num. 15.* Neque forſitan audiendi erunt Grebelekenſes, ſi velint 36
documentum ſupplicationis & decreti inhibitorii produxiſſe ſaltem in puncto non eradicandæ ſylvæ, haud verò etiam in aliis partibus ſibi præjudicialibus, eò quòd productio & allegatio absque ulla interpoſita proteſtatione ac limitatione proceſſerit, neque poſt eam ab adverſa parte aliqua impugnatio fuerit inſecuta: quod etiam non diverſa videantur ſententiæ capita *jus territoriale & eradicationis* prohibitio, ceu quam poſteriorem, magis propter jus compaſcui quàm lignorum proprietatem, ex jurisdictione & jure territoriali profluxiſſe apparet. Siqui- 37
dem in aprico eſt, iis omnibus caſibus, ſcilicet non interpoſitæ proteſtationis aut ab adverſario non inſecutæ impugnationis, nec non ubi haud diverſa forent inſtrumenti capita, cum qui aliquâ ejusdem parte pro ſe utitur, haud injuſtè pati id idem contra ſe valere in cœteris non diverſis tam enunciativis quàm diſpoſitivis partibus: imò quandoque interpoſitam proteſtationem quis rectè æſtimaverit fruſtraneam, ſi judex etiam reliquarum partium veritatem queat præſumere *v. Maſcard. de probat. vol. 2. concluſ. 916. Menoch. lib. 2. præſ. 45. Caler. de proceſſ. executiv. part. 8. c. 8. n. 62. 63 Carpzov. part. 1. Conſtit. 17. def. 7.* Eaque inſtrumenti pro- 38
ducti retorſio ampliationem recipit etiam quoad ſcripturam privatam, *Menoch. de præſ. 45. n. 4. 7.* ac de cœtero tantoperè, ut re poſtmodùm non 39
ampliùs integrâ haud queat producens documentum revocare, aut

productioni renunciare vel errorem allegare, ſed ferat ſuam tumultua-
40 riæ conſiderationis culpam *Maſcard. de concluſ. 916. n. 2. 5.* Quibus ita de-
ductis non leve videtur Neuſingenſium argumentum, quod à num. 24.
huc uſque operoſo ſtudio explicavi: at facile id corruit, ſi memineris,
Comitatum N. in ao. 1597. fuiſſe indiviſum, atq; tam Boberrandfordenſes
quàm Wachbisvergnenſes paruiſſe uni domino, qui verò nunc, comitatu
in plures lineas diſtincto, ac varietate ſucceſſionum poſſeſſorumq; arbi-
41 trio dominiis mutatis, diverſos agnoſcant dominos. Plus ponderis Neu-
ſingenſium prætenſioni videtur accedere ex noviori cujusdam actus ju-
risdictionalis exercitio. Dum enim is qui Principi Neuſingenſi pro custo-
dia ſylvæ controverſæ inſervit Saltuarius, duo ibidem ſita, olim veriſimi-
liter è ſylvæ partibus per eradicationem conſtituta prata, quæ hactenus
quibusdam incolis Boberrandfordenſibus pro certa annua penſione
erant conceſſa, ſibi & ſucceſſoribus in officio vindicare ſub hoc obtentu
præſumpſiſſet, quaſi modernorum poſſeſſorum autor eadem geſti officii
ratione & pro vel ſine annuo canone ſalarii loco poſſediſſet, eò quidem
injuſtâ impetitione ventum eſt, ut Saltuarius privata autoritate poſſeſſo-
res expellere laboraret tum pecora ſua immittendo quùm gramina ſe-
cando; at gravati partes judicis implorantes facilè manutenentiam
42 obtinuêre. Adierant verò illi hoc nomine, cum præſcitu Præfectorum
Grebelekenſium, Magiſtratum Neuſingenſem, cujus ſententia de ma-
nutenendo ita habet: Jn Sachen herrſchafftlichen Jägers zu Wach-
bisvergne contra Johann Sch. und Johann H. von Boberrandford/
zwey Wieſen/ die S. und S. H. G. genannt/ wird erkannt/ daß nach
dem von beyden Boberrandfordern dargethan/ daß ſolche Wieſen
von H. H. herrühren/ und ſie dieſelbige an ſich ererbet/ ſelbige alſo
ferner darbey ruhig zu laſſen/ und von angeſtellter Klag allerdings zu
43 abſolviren ſeyn. Neuſing den 13. Martii 1683. *v. act. n. 61.* Ex qua in-
colarum Boberrandfordenſium ſpontanea fori electione, Præfectorum
itidem Grebelekenſium approbatione, & huc usque poſt latam ſenten-
tiam patientia denuò omnia militant argumenta, quæ ſuperiùs à
num. 24. uſque ad num. 40. fuêre adducta. Imò ſi verba ſententiæ tum
initialia quùm finalia, von angeſtellter Klag zu abſolviren ſeyen/ peni-
tius inſpiciantur, videri poſſet ac ſi non poſſeſſores pratorum, ſed Saltua-
rius vices actoris ſubierit, quo caſu de jure Neuſingenſium appareret
certiùs, cùm rei Boberrandfordenſes ratione domicilii dominis Gre-
belekenſibus ſint ſubjecti, ac ideò tanquam rei ad forum Neuſingenſe
non

non nisi respectu rei sitæ vocari potuerint *Struv. tr. de judic. c. 4. th. 13. & 17.* Nullius igitur momenti videtur esse Grebelekensium præ- 44
textus, quasi prædicti pratorum possessores de turbata sua possessione & commisso spolio turbantem convenerint in loco domicilii, & eatenus se, non ultra, consensum impertiisse *v. act. num. 61.* Etiamsi 45
enim silentio involvam verisimilitudinem, quâ possessores pratorum suam possessionem, ac dominos Grebelekenses jus suum territoriale, potiùs pignerationibus ac continuatæ possessionis facto, itemque pœnis & petitionibus pro remissione delinquentis ac turbantis, conservare quam sumptuosas & valde dubias vices actoris subire voluisse sit credibile, potissimum quidem cum domini Grebelekenses numero ac potentiâ sint majores. *Klock. tom. 1. consil. 37. n. 374. 375. Besold. part. 1, consil. 15. n. 2. & seq.* tamen ex ipsa sententia luculenter constat posses- 46
sores pratorum non actores, sed reos fuisse: pro qua sententia usque ad contrariam probationem meritò præsumitur, modo ex protocollo & actis ita, non aliter, appareat, cum justo saltem ordine pro Judice ac veritate enunciatorum in sententia sit præsumptio, quatenus scilicet in actis scriptum & annotatum reperitur, atque sic ex actis de processu causæ & ipsius constat *c. u. x. de probat. in fin.* Neque forsi- 47
tan est ut quis malit opinari, reum de turbata possessione, illato damno & spolio conventum per reconventionem ratione ipsius dominii pratorum sumpsisse partes actoris, & Judicem, quando eundem in prætenso dominio haud fundatum deprehenderit, in ipsa ea principali causa tulisse sententiam cum majori commodo & securitate possessorum: Etenim nulla de hâc re fit mentio, nec verisimile videtur, possessores admisisse reconventionem ejusque sumptuosum processum, quam quemve in turbatæ possessionis ac spolii causa bene potuissent declinare, *Brunneman. proceß. judiciar. c. 10. n. 8.* imò ex ipsa sententia contrarium eluce- 48
scit, cum in reconventione ab ipso reconveniente jus suum ac dominium fuisset probandum, nec tamen judex sententiam fundet in defectu aut non præstatione illius probationis, sed satis expreßè in summaria possessionis demonstratione quàm rei conventi, non tam ex interlocuto judicis susceperunt, quàm pro verificanda sua exceptione & elidenda actoris prætensione ad judicium sponte secum tulerunt. Sanè hæc 49
omnia, non satis validant Neusingensium prætensam jurisdictionem & superioritatem: Quis enim saltuarium putaret actorem, qui dejectis possessoribus pratorum jam ipse possessione ejusque fructu gaudebat?

Quis non videt dejectos, fuisse in damno & causam habuisse quærendi remedium? Utut verò ipsis pro tuenda possessione, nec non dominis Grebelekensibus pro defendenda jurisdictione, suppetiissent etiam alia commodiora remedia, tamen in illorum fuit arbitrio, relictis iisdem ad Judicem provocare, quod forsitan in hâc hypothesi habuerunt consultius, quam pignorationibus offendere Officialem, qui etiam solius proprietatem vi, quæ suo domino in sylvam controversam competit, sibi in jure pascendi negotia facessere potens sit. Domini Grebelekenses nihil suæ jurisdictioni præjudicarunt vel omittendo requisitionem remissionis, vel consentiendo in eam, quæ facta est, implorationem Judicis. Hæc quippe non alia fuit, quam de turbata possessione & spolio, instituenda omninò in foro domicilii rei conventi. Negavit sine dubio reus in puncto turbationis & spolii adversariorum possessionem, tanquam quæ desiisset quam primùm autor ipsorum non ampliùs officio Saltuarii functus esset: Excepit è contra de jure dominii quod ipsi saltuariorum officio competeret: Replicarunt actores de vera possessione eâque titulo hæreditario sibi quæsita. Opus sanè actores habuerunt demonstratione possessionis, quam turbatam ajebant, alter negabat. Ultrò susceperunt probationem, quæ ipsis etiam omni jure fuisset injuncta: Plus in probatione præstantes, quàm erat necessarium, totamque suam replicam verificantes, ac exceptionem adversarii quâdam contrariâ demonstratione elidentes, nihil peccârunt, saltem causam certiorem reddiderunt. Non inconcinnè judex sententiam fundavit in tali actorum demonstratione: Satis appositè judicavit de actoribus in possessione manutenendis: Malè tamen omisit restitutionem fructuum, si non sola manutenentia, sed etiam hæc fuisset petita. Perversè præterivit expressionem, quâ quis actor quisque reus fuerit, nominare debuisset, & quis non suspicaretur malâ solertiâ id factum, quò magis aliquando sententia speciem jurisdictionis præ se ferret, ad quam solertiam sine dubio etiam referenda verba, von angestellter Klag zu absolviren seyen/ explicanda vero omnino, etiam cum impropriatione significationis, secundùm verum causæ processum, & quatenus actores ab ea, quæ per modum exceptionis proposita fuit, petitione fuêre absolvendi. Certè Judex, si se suspicione liberare aut ex sententia pro firmandâ jurisdictione ratione rei sitæ quid velit inferre, opus habebit super totius causæ processu integra & non mutilata, nec alio modo suspecta edere acta.

Insu-

Insuper considerandum erit quousque incolæ Boberrandfordenses suo
facto præjudicâssent dominis Grebelekensibus, qui de nulla alia scientia
& expresso vel tacito consensu hactenus convicti sunt, quàm quòd pu-
târunt & approbârunt implorationem Judicis domicilii super facto tur-
bationis & spolii. Nunc ad reliqua Neusingensium argumenta gradum 50
faciendo, examinanda venit ea quæ prætenditur in sylva litigiosa ve-
natio, item pratorum adjacentium collectatio & admensuratio, nec
non redituum annuorum de iis perceptio *v. act. n. 50. n. 61. pag. 4. & 5.*
*n. 73. protocoll. pag. 4. & 5.* Juris venandi negatam competentiam Neusin- 51
genses satis demonstratam voluit per ea quæ jam suprà *num. 24. & 25.*
sunt allata, nec non per constitutionem Saltuarii *v. num. 41. 42. hîc.* si
tamen ad mutationem status præteriti attendas, secundum *num. 40. hîc,*
nihil erit probatum per argumentationem ex *d. num. 24. & 25.* deprom- 52
ptam: velut etiam ex Saltuariorum & custodum sylvæ constitutione 53
non præcisè infertur jurisdictio forestalis, ceu quæ constitutio etiam
nudis sylvarum proprietariis possit competere *Meurer.* Jagt- und Forst-
Recht *part. 2. tit.* Ob der Forst- oder Eigenthums-Herr mehr ꝛc.
*pag. 29. Klock. de ærar. lib. 2. c. 2. n. 43. & seq. Item tom. 1. consil. 29. n. 479.*
*& seq.* Pro mero autem asserto est habendum, necdum probatum, quòd 54
Neusingensium Saltuarius non solius lignorum conservationis, sed etiam
banni ferini gratiâ habeatur. Et quamvis domini Grebelekenses nul- 55
lam unquam sylvæ controversæ curam per constitutos Saltuarios susce-
pissent, tamen ea sola omissio potiùs exercitii quàm juris non efficeret,
ut jurisdictio in ea parte, multò minus in alia, sit alterius. Et si vel ma- 56
ximè ex parte Neusingensium ulterior probatio prætensi juris venandi
susciperetur, integrum nihilominus foret adversæ parti pro sua territo-
riali superioritate repetere superiora argumenta, eoque efficere ut Neu-
singensi Principi venatio competere videatur non jure territorii, sed
præscriptionis aliove speciali titulo. *Conf. tr. de lign. & lapid. part. 1. Class.*
*4. Sect. 7. §. 1. n. 5. 6.* Idem reponendum ad eam, quæ ex jure collectandi 57
facta est, illationem, si prius ipsum illud jus ratione earum partium de-
monstratum fuerit, quæ habentur pro pertinentiis sylvæ controversæ.
Utut enim in dubio cujusque territorii fines eò videantur se porrigere,
quousque bona subjiciuntur collectationi, *Klock. tom. 1. consil. 9. n. 51.*
*Besold. thes. pract. voc.* Steuer. *vers. villa & vicus. Oettinger. de jur. limit.*
*lib. 1. c. 8. lit. N. Richter. decis. 70. n. 36.* tamen in præsenti causa Grebe-

leken-

lekenſium ſuperioritas territorialis per ſuperiora hactenus non eliſa argumenta tantoperè videtur demonſtrata, ut Neuſingenſium collectandi jus, ſi quod in loco controverſo probari queat, non tam ex jure territoriali quàm præſcriptione, conſuetudine aut pacto deſcendere putandum ſit, quale non rarò etiam in alieno territorio competere; nec non ſæpiſſimè in diviſionibus regionum paciſci ſolet, ut per easdem nihil innovatum cenſendum ſit ratione collectarum, quâ reſervatione omninò futurum eſt ut collectæ quandoque ſolvendæ ſint extra terri-
58 torium. *Conf. ſupra quæſt. 8. num. 73. 74. 75.* Quod menſurationem bonorum attinet, nimirum pratorum proximè adjacentium ex parte Neuſingenſium in actis *num. 50.* allegantur hæc verba; **ſondern es werden ihnen auch alle dieſe gemelte Wieſen/ welche den Ort** quæſt. **faſt gantz umſchlieſſen/ und alſo noch vor der Traghanß liegen/ von meinen Unterthanen auff ihr Nachſuchen mit der Meſſruthe dargemeſſen.** Aſt ante omnia aſſertum probatione adhuc indiget. Si hæc præceſſerit, videri poſſet Neuſingenſium jurisdictio inde firmata eſſe. Aut enim illi ſubditi Neuſingenſes, qui admenſurationem perfecerunt, fuere adhibiti tanquam conſtituti ordinarii agrimenſores, aut extraordinariè miſſi ut menſurationem peragerent: Priori caſu ipſa agrimenſorum conſtitutio dependet à jurisdictione arguitque conſtituentis jurisdictionem eò usque, quò ipſe illis utitur; Poſteriori quoque caſu extraordinaria miſſio præſupponit ejus, qui mittit, aliquam jurisdictionem, tam olim, ubi ſpeciales arbitri controverſias finales judicabant, quàm hodie, ubi ea cognitio ſpectat ad Magiſtratum ordinarium *l. 8. pr. & §. 1. ff. l. 3. C. fin. regund. l. 44. ff. de recept. qui arbitr. l. ult. ff. de jurisdict.* & quidem in præſenti cauſa Neuſingenſium jurisdictio etiam ex eo clareſcit, quod miſſi agrimenſores fuerint ſubditi Comitis, nunc Principis, de Neuſing, qui à nullo alio mitti potuêre quam à ſuo domino *d. l. ult.*
59 *ff. de jurisdict. Gail. lib. 1. obſ. 40. n. 5.* Facilè tamen hæc omnia officium perdunt quoad illationem jurìsdictionis in re menſurata, ceu ex quibus
60 non niſi jurisdictio in perſonam agrimenſoris eluceſcit. Sanè non minus hodie ac olim agrimenſores, etiam ii ipſi quorum officium propter conſtitutionem habetur ordinarium, jus habent faciendi menſurationes ad petitionem privatorum, etiam exterorum, absque juſſione Magiſtratus, præcipuè quidem tunc, quando quispiam alteri quoquo titulo concedit fundos aut agros, qui ideò admenſurandi ſint. *Conf. tr. de lign. & la-*

*& lapid. part. 2. Class 6. Sect. 4. §. 4. & 5.* In qua re nihil occurrit jurisdictionis nisi in constitutione, quâ agrimensor habetur pro ordinario & approbato artifice: Omne reliquum, scilicet locatio suæ operæ pro certa mercede, privati est arbitrii. Et quamvis nonnunquam dominus provinciæ requirendus sit, ut agrimensorem sibi subditum velit aliorsum, extra territorium, mittere seu commodare, inde tamen eidem non alia nisi in personam agrimensoris nascitur jurisdictio, neutiquam verò super re extra territorium mensuratâ, ceu quæ mensuratio unicè processerit ex conductione operæ artificis, ac si ex privato pacto seu contractu. Et si vel quicquam in præsenti causa Principi Neusingensi tribuat admensuratio, dominium seu proprietas erit pratorum, ex sua sylva per eradicationem constitutorum, & nunc aliis pro certo secundùm cujusque mensuram determinato canone concessorum. Unde simul 61
perspicitur, utut nonnunquam census præstatio arguat jurisdictionem & bona censitica præsumantur de territorio ejus cui census præstatûr, si jurisdictionis & territorii capax sit ac habilis, *Knich. de jur. territ. c. 3. n. 386. 387.* nec non in dubio quis non censeatur habere bona sita in territoriis finibusque alienis, *Wesenb. consil. 301. n. 64. & 78. Mascard. de probat. vol. 1. conclus. 393. n. 15.* tamen in nostro casu non nisi proprietatem pratorum ex impositione annui canonis posse evinci *v. Menoch. lib. 3. præsumpt. III.* Dehinc conjecturam quandam pro se allegant Neusin- 62
genses exinde, quod aliquoties, quando finium inspectio & visitatio habita, Wachbisvergnenses separatam per alios lapides finales duxerint lineam, Boberrandfordensium prætensioni expresse contradicendo, testantibus actis num. 24. ibi: Dessen aber ungeachtet hätten die Neusingische an diesem Ort ihnen niemals die Hoheit gestattet. Ut proinde aliâ suâ responsione, sie begiengen den Waidgang/ *v. supr. n. 16.* si vel maximè ea quiret probari, non tam adversariorum prætensioni tacitè accesserint, quàm potiùs finium saltem inspectionem ad ejus rei terminos, in qua utrique convenirent, limitando, reliquam Boberrandfordensium asserti partem quasi sub lite & jam interpositâ contradictione reliquerint, & nunc tam eâ contradictione quàm enumeratis actibus possessoriis etiam territorii fines præscripserint, *v. Mascard. de probat. vol. 1. conclus. 402. 403. Knich. de jur. territ. c. 3. n. 133. & seq. n. 182. & seq. Item disp. inaug. de superior. territ. c. 2. th. 26.* Sed verò actus possessorii hactenus satis elisi sunt, & non minus Boberrandfordenses quàm Wach-

bisvergnenses, separatam ducendo lineam & contradicendo, jura sua defenderunt, ut potiùs, quòd Boberrandfordensium actus possessorii sine ulla enervatione stent firmiter, argumentum videatur invertendum, aut sanè ejus roboris non esse, quo Grebelekensium & Bober-
63 randfordensium fundamenta infracta aut substrata sint. Valdè quoque debilis, in causa Grebelekensium satis demonstrata, est nimium generalis præsumptio, quâ ex ipsa compascui per transactionem de anno 1609. constitutione, & eidem ratione pratorum adjectâ clausulâ, **daß nemlich zu Erhaltung Fried und Einigkeit kein Theil ohne den andern diese Wiesen am ersten betreiben/ sondern wann Waid darinn zu suchen/ beyde Theile sich eines Tags vergleichen/ und zugleich miteinander darein fahren sollen/** videtur verisimile, jam tum temporis inter utramque partem non potuisse de proprietate & territorii finibus conveniri, neque unam alteri voluisse cedere, sed pro pace & concordiâ servandâ ad interim, usque, dum ab una vel altera parte clarior fieret demonstratio, provisionale in communi utriusque usu remedium amplecti, velut plerumque compascuorum jura originem suam gratam ferunt vel bonorum in situatione commixtioni, vel proprietatis aut finium confusioni ac incertitudini, *v. §. 27. instit. de rer. divis. l. 7. §. 9. ff. de a. r. d.*
64 *Mev. part. 1. decis. 28. Diether. supplem. Besold. voc.* **Koppelwaid.** Sic admodùm operosè utriusque partis jura deducta sunt, & sicut ratione primi quæstionis membri præcellere videntur Grebelekensium, & Boberrandfordensium rationes, ita secundùm eam præcellentiam facilè decisionem capit etiam membrum alterum. *Mascard. de probat. conclus. 225. n. 15. Post. de manutenend. observ. 71. n. 77. 78. 79. Mev. part. 2. decis.*
65 *247. n. 15.* Si tamen cuipiam non satisfacerent elisiones eorum, quæ ex parte Neusingensium adducta fuêre, argumentorum, ut non minus de his quàm de adversariorum fundamentis videri queat, quòd plures, ex diversis quidem factis, at eodem fonte & fundamento ad eundem finem tendentes præsumptiones non levem territorii ac finium probationem constituunt *Menoch. lib. 1. de præsumpt. quæst. 40. & 43. junct. supr. n. 18. 19.* tunc sanè quæstio de territorio non foret expedita, inque ea dubietate & probationis paritate adhuc dispiciendum, cui parti clarior
66 demonstratio incumbat? Tenenda forsitan erit regula, quod tamdiu, donec res dubia est & litigiosa, is qui prætendit docere habeat opus, eò quòd stante paritate probationis nihil videatur probatum, & adhuc actori,

actori, quasi ab integro causa disceptetur, onus probandi incumbere, non reo, qui semper sit præferendus non solum in decisoriis, sed quoque in præparatoriis, *Post. de manutenend. d. obs. 71. n. 124.* Num vero interea, 67 donec actor probationem ulteriorem perfecerit, reus etiam in possessione rei litigiosæ, super quâ æqualis hactenus utriusque partis existeret probatio, erit manutenendus? Ita statuunt qui reum ubique, tam in decisoriis quàm præparatoriis, præferunt. Alii sequestrationem possessionis; alii divisionem suadent: Aliis interdictum uti possidetis, ita possideatis; aliis alia remedia arrident; *v. Post. d. obs. 71. n. 124. obs. 73. n. 21. Mev. part. 1. decis. 139. part. 5. decis. 232. part. 8. decis. 450.*

Ad quæst. 2.

Ne videar liberiore frui otio, lectorem remitto ad tr. de lign. & lapid. 68 *part. 1. Class. 4. Sect. 1. §. 5.* saltem hic inquirens quousq; præsens causa sit diversa & ea, quæ dicto loco docentur, jura applicabilia? Nihil quidem 69 me moratur Neusingensis Principis prætextus, quasi Comes de Wurlebig in talem sylvæ immutationem consensisset, *v. act. num. 16.* Contrarium siquidem apparet ex rescripto à Consiliariis Wurlebigensibus ad Præfectum loci remisso *v. act. n. 15.* Insuper talis consensio, si foret probata, non præjudicaret reliquis condominis *arg. l. 148. ff. de reg. jur.* At 70 in eo adhuc vertitur quæstio, num ista sylvæ immutatio vergat in alterius præjudicium & damnum non modicum? Negat hoc Princeps de Neusing, eò quòd non fieret totalis eradicatio sylvæ, ejusque in aliam culturam redactio, verùm saltem earum inutilium fruticationum, quæ vicinis arborum utiliorum plantis, meliorem spem de se præbentibus, essent impedimento, quò minus in arbores proceras excrescerent: Insuper prohibitio pastuum non se haberet absolutè, neque uno eodemq; tempore per totam sylvam, sed duntaxat eò usque, donec utiliorum arborum plantæ per incrementum suum non amplius pecorum arrosionibus subjacerent, & quidem successivè per partes: Ex adverso 71 autem objicitur, adhuc formam rei, seu qualitatem sylvæ pascuæ, mutari in præjudicium dominorum juris pascendi, eò quòd sub fruticum umbrâ gramina lætius proveniant, ipsorum quoque fruticum virentia folia pecoribus pabulum subministrent, quibus demptis & frondes & gramina defectura sint. Et vel ex hoc solo apparere, quod sub obtentu pastuum suspensionis eorundem quæratur interitus, & successivo tempore sylvæ à pascendi servitute libertas. Suspicionem augere illam soler-

tiam, quâ Neusingensis partem quidem saltem sylvæ, at eâ arte, à pastu pecorum præclusit, ut eo ipso etiam reliquæ partes, quas pastui adhuc patere venditabat, sint occlusæ. Insuper ex parte Boberrandfordensium opponitur ea, quæ jam ante hâc facta fuit. eradicationis prohibitio &
72 compascui perpetua ac omnimoda conservatio, *v. supr. n. 25. hic.* Taceo de cœtero quòd jus venandi adhuc sit controversum *v. supr. n 51.52. hic.* ideoque in eventum etiam ratione hujus habeant interesse damni domini Grebelekenses, si ad ipsos cum territorio jus quoque venandi pertinere deprehendatur, eò quòd tali sylvæ immutatione eadem redderetur nimis perlucida & ferarum occultationi minus idonea. Utut verò
73 quoad primam objectionem non usquequaque in facto videatur expeditum, num sub fruticum umbrâ gramina proveniant lætius, an non potiùs eâ ipsâ præfocentur, in quâ re pro cujusque fundi qualitate ac naturâ erit statuendum, tamen in eo adhuc damnum versatur, quòd excisis fruticibus & iis paucis, qui relinquuntur, in altitudinem excrescentibus, deficiat pecoribus commoditas depascendi virentes fruti-
74 cum frondes. Tota tandem res eò recidit, utrum fundi qualitas ita comparata sit, ut dempta fruticum umbrâ nihilominus gramina, pastui sufficientia sint germinatura, & quidem satis præmaturo tempore ac in tanta copia, quò necessitas pascuorum nihil quicquam sit attenuata, nec
75 opus in viridibus arborum frondibus quærere levamen. Quo sanè casu nil video, quod impediat talem suæ proprietatis absque alterius damno
76 meliorationem. Eadem tamen omnis damni præcavendi ratio servanda etiam est in ipsis mediis, sine quibus proprietatis melioratio non potest obtineri: quocirca pastuum suspensio quidem non erit neganda, at ita moderanda, ut tanta semper sylvæ pars relinquatur aperta, quantam pastuum sufficientia requirit, *vid. tr. de lign. & lapid. part. 1. Class. 2. Sect. 2. §. 13. n. 12.*

Ad Quæst. 3.

77 Ex utraque parte iteratas video eas considerationes quæ ad quæst. præced. 2. n. 68. & seq. huc usque præmissæ sunt, quibus ex parte Neusingensium addita universalis quædam Germaniæ observantia, cui etiam superstructa sit expressa Principis Ordinatio forestalis. Ne verò actum denuò agam, provocare licebit ad tr. de lign. & lapid. *part. 1. Class. 2. sect. 2. §. 13. n. 1. & seq. usq. ad num. 11. inclus. item num. 13.* & ratione casus, ubi territorialis superioritatis causa esset ambigua *supr. num. 77. hic.*

Ad

Ad quæst. 4.

Pro justificatione prohibitionis pastuum & pignorationis Princeps 78
Neusingensis potissimùm allegat (1.) præviam denunciationem & requisitionem, quo aliquantisper, per tres vel quatuor annos, in partem sylvæ prohibitam pecora non immitterentur; (2.) damnum, quod ex pecorum depastu plantulis accideret irreparabile; (3.) pignorationem suam pro tuenda territoriali superioritate, nec non eventualiter retorsionis jure processisse, quòd & domini Grebelekenses, aut saltem Princeps Stamdartensis, suum territorium pignoratione turbâssent, *v. act. n. 24. & 49.* Ut verò propositæ quæstioni satis fiat saltem remissionibus 79
ad alios locos, distinguendi erunt casus: Aut enim territorium spectat, minimùm provisionaliter, ad dominos dynastiæ Grebelekensis, vel etiam ad solum Principem Stamdartensem, quod posterius aliquando assertum, nondum probatum est; aut ad Principem Neusingensem: aut ejus possessio utrinque est turbida, obfuscata, vel saltem planè dubia. Quæ primo casu tam territorii ac venationum, quam pastuum dominis 80
contra proprietarium excidentem competant eo casu, ubi damnum aliquod versatur vel interesse, remedia, hauriri licet ex tr. de lign. & lap. *part. 1. Class. 2. Sect. 3. §. 20. n. 7. Class. 4. Sect. 3. § XI. 12. 18. Sect. 16. §. 13. 14. 15. Sect. 17. §. 3. add. h. nr. quæst. num. 74. & seq. Klock. tom. 3. consil. 149 num. 35.*
Altero casu sylvæ proprietario, simul territorii ac venationum domino, 81
contra depastum plantularum, si de cætero sufficiens pastus relinquatur, eadem ferè media tribuenda sunt, ideoque præsuppositis præsupponendis nihil vitiositatis in se haberent, quibus Neusingensis Princeps jure fuisset usus. qualia verò in tertio casu seligenda, jam suprà tetigi 82
*num. 66. & 67.*

# *Quæstio XVIII.*

## Quibus remediis obviandum confusionibus in re monetaria, & quomodo succurrendum probæ monetæ defectui, num magis conducat externi valoris augmentatio, an verò internæ bonitatis ac ponderis diminutio?

HAud injuria quis mirabitur, quâ audaciâ decisionem quæstionis hujus fecerim, jam ante occasione ejus, quæ per aliquot annos in

Comitiis Ratisbonensibus suscepta est, consultationis à peritioribus satis superque ventilatæ? At facilè veniam concesserit ipsorum meliùs consulentium benevolentia, si cœpti mei occasionem, & quod vel inde quædam scientiæ guttula ad lectorem nunc queat derivari, sibi persuaderi patiantur. Equidem dum in anno 1690. pro faciendâ super hâc materia in Comitiis declaratione consilium capiendum esset Regimini Darmstatino, meaque in votando sententia præter opinionem non in novas aliquas leges, sed in veterum tenderet executionem, jussus fui à Præside Consilii, eam rem firmis rationibus comprobare. Feci periculum, magis jussui, quam rei exigentiæ, cui me omninò imparem lubens agnosco, satisfacturus. Cùm tamen nunc deprehenderim, id ipsum experimentum inter illas, quæ in tr. de lign. & lapid. *part. 2. Class. 3. Sect. 14 §. 3. n. 1.* factæ sunt remissiones, commodè posse numerari, nec non inde nonnula ad materiam metallorum applicari, eum saltem in finem istud pro resolutione propositæ quæstionis subjungere placuit, quod ita habet:

## Rechtliches Bedencken in puncto des Müntzwesens auffgesetzt im Jahr 1690.

1 Difficultas materiæ.

DAß die materi vom Müntzwesen und darauß entstehenden Fragen/ wie leicht sie etwa anfangs gewesen/ nun post multam monetarum corruptionem gar schwer und sehr disputirlich seye/ ist ein altes assertum der Müntzverständigen/ durch die Erfahrenheit

2 Depravatio monetæ jam olim exorta.

selbst zur Gnüge bestärcket; Massen als sich schon mit Anfang des vorigen seculi und H. Röm. Reich fast gleichmässige Zerrüttung des Müntzwesens/ worin man sich jetzo abermals implicirt sihet/ hervor gethan/ hat es sehr grosse Mühe und Zeit gekostet/ daß nach denen

Remedia contra eam depravationem.

vielfältigen zur remedirung *in annis 1500. 1512. 1524. 1526. 1529. 1530. 1532. 1541. 1542. 1543. 1548. 1551. 1555.* und *1559.* gehaltenen Reichs-Berathschlagungen/ endlich in bemeldtem letzteren Jahr etwas haupt-

3

sächliches statuirt worden: Ja dieses selbst/ ob es gleich zur Grundheilung des bißherigen Unwesens zulänglich geschienen/ hat dennoch seine Vollkommenheit nicht dergestalt erreichen mögen/ daß es nicht

Vollkommenheit der Reichs-Müntz-ordnungen

nach der Hand *in annis 1566. 1570. 1571.* und so fort biß ins folgende seculum in einem und dem andern erläutert und verbessert werden müssen/ wordurch es dann zu einer solchen Vollkommenheit gebracht wor-

worden/ daß bey jeweiligen mehrern Reichs-Conventen die Stände und deren ansehnliche Bottschafften und Gesandten nichts mehr zuzulegen oder zu erfinden gewust/ als eintzig und allein/ daß solche heilsame Ordnungen zur Würcklichkeit gesetzt und in gebührende durchgehende Observantz gebracht würden. Möchte demnach nicht unbil- 4
lich admirirt und angemercket werden/ daß bey jetziger abermaliger Zerrüttung auff neue Ordnungen und Satzungen gedacht wird/ da etwan die alte dem Ubel zu steuren gnugsam anreichig/ so sie nur der Gebühr observirt und exequirt würden. Ich wil zwar nicht sagen/ daß 5
in vorfallenden Nöthen/ da irgend einem im gemeinen Wesen eintreissendem neuem Ubel vorzubiegen ist/ der Gesetzgeber sich mit einer allzugrossen timidität constringiren / und gleichsam abergläubisch davor halten solle/ ob seye ihm in keinerley Wege/ wann auch schon die sonst an sich selbst ständige und unbewegliche ratio & causa des gemeinen Bestens propter novum nunc populi genium vel aliam antiqui Reip. status mutationem nicht mehr durch Würckung der vorigen Satzungen obtinirt werden könte/ sondern vielmehr neue Verordnungen/ erforderte/ zugelassen von den vorigen alten Gesetzen abzuweichen/ als welches eben eine solche superstitio und Thorheit wäre/ gleich wann jemand darvor halten wolte/ dem Schiffmann oder Führer des Schiffes seye nicht erlaubt/ wann sich der Wind drehet/ und die Fortschiffung in dem genommenen Cours nicht mehr zu erhalten stehet/ alsdann zu Beförderung des vorgenommenen Lauffs die Segel nach dem Wind zu kehren; Allein dieses wird verhoffentlich niemand 6
abläugnen/ so lang der Zweck eines Dings durch die einmal wol bedächtlich gesetzte Mittel zu erhalten stehet/ daß so dann die Abweichung darvon und neue Ersinnung anderer Gesetzen/ wo sie nicht etwa auß einem verdamlichen und dem publico schädlichen particularinteresse herfliesset/ doch mehr eine blosse ambitio und unzeitiger pruritus, als dem gemeinen Wesen damit gedienet/ und zumal in der jetzigen bey der Reichs-Versammlung angetragenen Verbesserung des zerrütteten Müntzwesens eine neue Gelegenheit und Veranlassung seye von solcher materi und neuem emergenti etwan abermals per totum aliquod seculum zu consultiren/ wordurch die höchstnöthige Beschleunigung des heilsamen löblichen Vorhabens zu unwiederbringlichem Schaden protrahirt würde. Dannenhero ich des vorgesteckten 7
Ziels

Neue Ordnungen ob nöthig?

Ziels nicht verfehlet zu seyn erachtet/ wann zu Erreichung einer vollkommenen rectification des zerfallenen Müntzwesens die alte wohlbedachte Ordnungen nochmals pro norma & regula gesetzt/ und weil es meistens oder gar allein auff der application beruhet/ bloß noch versuchet würde/ ob der alte modus applicandi heutiges Tages zulänglich/ oder im Gegenfall/ ein oder der andern jetzigen Beschaffenheit nach/ auff neue Mittel und Wege/ und welcher Gestalt zu gedencken

8 seye? Gleich wie nun die Alten vernünfftig judicirt/ daß in dergleichen materi mit denen jeweils ergriffenen particular Vergleichungen ein oder anderer Craissen und benachbarten Ständen/ zumalen wann solche auff kein perpetuirlich Wesen/ sondern nur ad interim provisionaliter eingerichtet worden/ nicht außzulangen/ *v. R. Imp. de anno 1512. §. 19.* sondern die unumgängliche Nothdurfft zu seyn erachtet/ daß ein universal, auch perpetuirliches und beständiges vollkommenes Werck durch das gantze Röm. Reich/ und wo möglich mit Einziehung derer benachbarten Landschafften/ worinn sich des Römischen Reichs oder Theils desselben Angehörungen Commercia erstrecken/ gemacht werden müste: Gestalten die Erfahrung schon mehrmals gelehret/ daß wegen ein und anderer Ständen und Craissen difformität obbesagte vortreffliche Ordnungen zum erwünschten effect nicht gelangen mögen/ *v. Receß. Imper. de anno 1500. tit. 21. §. 1. de anno 1566. §. 150. & 156. de anno 1570. §. 120. de anno 1576. §. 65. 68. de anno 1582. §. 66.*

Particular-Vergleichungen ein uñ anderer Stände/ so dann interims-oder provisional-Mittel wie weit sie anreichig?

9 *68. 71. de anno 1598. §. 49.* Also ist auch unlaugbar/ und durch die neue Erfahrung bestärcket/ wann ein oder ander particular Reichsstand oder Craiß zu Wiedererlangung richtiger Müntz die geringhaltige Sorten verruffen oder in geringern valor setzen lassen/ hingegen in andern Landschafften und Craissen/ womit zumalen Communication der Commercien gewesen/ nicht dergleichen geschehen/ sondern solche Sorten in völliger Gültigkeit gelassen worden/ daß durch den alsdann beyden Theilen darab zugewachsenen mercklichen Schaden man genöthiget worden/ bald hernach von solchen Ordnungen wieder abzuspringen und nachzulassen/ mithin lieber in der einmal radicirten Unordnung zu verbleiben/ als den Artztlohn/ worzu allenfalls/ und wann die indemnisation in andere Wege nicht zu erlangen/ das gan-

10 tze Reich zu concurriren pflichtig/ allein zu tragen: Massen kein anderer effect solchen Anstalts seyn können/ oder annoch seyn möchte/

als

als daß alle Handelschafft/ und nicht weniger darmit/ dann durch Verwechselung/ der gantze Vorrath Gelds in die jenige Landschafften sich ziehen würde worin dergleichen geringhaltige und devalvirte oder verruffene Sorten vor vollen außzugeben die Gelegenheit gelassen ist: Wormit zwar gedachte Landschafften einen Theil der Commercien/nemlich den Verkauff/gewinnen und an sich bringen; den andern Theil aber, nemlich den Einkauff/ entweder gäntzlich verlieren/ oder darzu nicht anderst als mit sonderbarem Verlust und Schaden gelangen können: Ebenfalls würde derjenige Theil/ so die Sorten verruffen oder devalviren lassen/ durch häuffige Außführung derselben alles Geld-Vorraths zu mercklichem Abbruch und Schwächung der Commercien verlustig. Es erfordert demnach die höchste Nothdurfft noch heutiges Tages ein durchgehend und universal, auch beständig und perpetuirliches Wesen. Und ob zwar auß Betracht des Röm. Reichs und der Stände Beschaffenheit solches ein unmüglich Ding zu seyn scheinet/und sich dem Ansehen nach so universal nichts machen lassen dörffte/ daß nicht darbey so wol auff der benachbarten als ein und anderer Craissen oder Ständen particular interesse reflectirt, oder auch den Craissen und Ständen in ihren Landen eine besondere Landmüntz/ ingleichem absonderliche Müntz-ordnungen nachgegeben werden müssen/ wie solches allbereits die alte practica bezeuget hat/ *vid. Receß. Imper. de anno 1551. §. 36. 48. & 52.* Müntz-*edict de anno 1559. §. 12. 19. & 30. R. I. de anno 1566. § 55. de anno 1570. §. 123. de anno 1571. §. 9. & 34. de anno 1576. §. 65 68. & 72 de anno 1582 §. 68. & 71. de anno 1594. §. 104. de anno 1598. § 49. 50. & 54. de anno 1603. §. 54. 56.* So mag doch solches das Vorhaben einer durchgehenden Gleichheit eben nicht zurück setzen/wañ nach Anleitung vorbemeldter Reichs-Abschieden die benachbarten Lande und Stände/wohin sich Teutschlands Commercia erstrecken/mit eingezogen/ so dañ denen Craissen und Ständen die Außmüntzung der Landmüntz nicht absolutè, sondern allein nach Nothdurfft und Ermessung des Craisses auff gewisse Anzahl/und gleichwol darbeneben in Reichs-Constitution-mässigem Gehalt verstattet/mithin auch keine andere particular Müntzordnungen in ihren Landen zugestanden würden/ als welche denen allgemeinen Reichs-Edicten und Constitutionen in einigerley Wege nicht entgegen/ sondern mehr zu deren Bevestigung gereichig seynd. Am meisten noch dörffte

11 Universal rectification nöthig.

12 Particular interesse, auch Landmüntz und absonderliche Landmüntzordnungen/ wie weit zu consideriren?

13

14

dörffte solcher durchgehenden Reichsmüntz Gleichheit und beständigen universal rectification im Weg liegen/ daß für jetzt das gantze

Mangel des surrogandi.

Römische Reich mit so grosser Menge außgeprägter geringhaltigen Müntzen angefüllet/ und dardurch so wol der Vorrath guter alter Reichsmüntzen dermassen verringert/ als der Silberkauff ersteigert seye/ daß es gar gewiß an einem zu den Commercien und sonst anlänglichen Vorrath tüchtigen und Reichs-constitution-mässigen Gelds ermangeln würde/ wann die geringhaltige Müntzen/ wie zu obtinirung einer universal rectification præcisè nöthig/ entweder gar verruffen, oder deren valor nach proportion des innerlichen Gehalts

15 und Gütigkeit reducirt werden solten. Dannenhero zu Außsinnung

Remedia zu Beybringung des surrogandi.

eines surrogandi unterschiedliche Meynungen auff die Bahn gebracht worden/ deren eine auß Betracht des Hippiæ Anstalt bey den Athenern/ *v. Aristot. 2. œcon.* wiewol mit einer andern mehr ehrlichen und

Occasio zu Erfinnung des Leipziger Fusses.

redlichen Art und Intention, und wie etwa auch den alten Römern/ Spaniern und Frantzosen durch die Kriegs-Beschwerden/ Gelegenheit darzu gegeben worden/ *v. Myler. de Princip. & Statib. Imper. part. 2. cap. 71. §. 16.* ersonnen zu seyn scheinet/ und dahin zielet/ daß noch zur Zeit biß zur vollkommenen Richtigkeit wieder zu gelangen/ zwischen die beyde extrema, nemlich die gute alte denen Reichs-constitutionen gemässe und die jetzige gäntzlich deteriorirte Müntz ein solch Mittel und temperament gesetzet werde/ wordurch eines Theils den bißherigen coruptelen in etwas gesteuret/ auch andern theils durch eine noch etlicher massen passirliche Müntz der nöthige Vorrath

16 Gelds beybehalten seye: Hierzu nun wil diensam erachtet werden/ daß der jenige Fuß/ dessen sich unlängst Chur-Sachsen/ Chur-Brandenburg und die Hoch-Fürstl. Lüneburgische Häuser zu Leipzig verglichen/ und worinnen die Marck Silber auff zwölff Reichsthaler

17 oder achtzehen Gülden außgemüntzet wird/ durch das gantze Römische Reich ad interim eingeführet würde. Die andere Meynung/ deren

Occasio zu Erfinnung der Erhöhung des äusserliche valors.

Erfindung das Exempel Leuconis bey den Athenern (der obgedachten Hippiam auß gleichmässiger Begierde conquirendæ pecuniæ, aber mit einer vorsichtigern/ bessern und den Einwohnern nicht so schädlichen Art nachgefolget/ *Polyæn. 6. Stratag.*) suppeditirt haben mag/ fället dahin auß/ daß die Außmüntzung allerdings auff den Reichs-Constitution-mässigen/ oder doch den neuesten fast überal

reci-

recipirten Zinnischen Fuß gestellt/ und biß deren gültige Sorten eine gnugsame Menge wieder bey handen/ad interim der äusserliche valor ersteigert/ und ein Reichsthaler auff zwey Gülden oder ein und dreyviertel Gulden/ und so fort die übrige grobe Sorten nach proportion gesetzt werden möchten: Beyde diese Vorschläge/ gleich wie die oc- 18
casion zu deren Ersinnung etwa auß solchen Exempeln hergeflossen/ worbey der privat Nutz der eintzige Zweck gewesen/ mögen zwar hier einen andern principal und gemeinnutzigen scopum haben/ doch etwan einiges/ wiewolen untadelhafftes particular interesse darbey mit einlauffen. Die jenige so den ersten Vorschlag foviren/ haben ihrer 19
hohen reputation und Ehre gemäß/ die fürnemste Absicht auff rectification des Müntzwesens und Unterbrechung der bißherigen Unordnung und Zerrüttung: Wer wolte aber denselben mißdeuten können/ wann sie schon etwan ohne Abbruch des Hauptwercks und so weit beydes bey einander stehen kan/ ja wol in gewisser Maß zu dessen mehrern Beförderung/ einige Nebenreflexion auff grössere Nutzung der eigenen Bergwercken machten/ um der darzu aufwendenden Kosten nicht frustrirt zu werden/ oder den ihnen davor gebührenden Nutzen anderen Nationen vor deren untüchtiges Geld zuzuwenden/ davor ihnen gar nicht zuzumuthen die Außmüntzung nach Maß der Reichs-Satzungen/ nemlich die Marck Silber nur auff neun/ oder nach dem Zinnischen Fuß zehen und zwey drittel Reichsthaler einzurichten. Ich lasse auch an seinen Ort gestellt/ ob nicht andere zu den Gedancken 20
der Ersteigerung des äusserlichen valors kommen seyn mögen/ weil ihre Nationen vor andern mit gutem alten Geld versehen/ mithin sie solches in den Commercien mit Teutschland um so viel höher als sonsten außgeben/ und zu ihrem mercklichen Nutzen anbringen könten. Es ist aber bey vorberührten Vorschlägen an sich selbst/ obschon durch 21
beyde die Marck Silber in effectu auff achtzehen Gulden gebracht würde/ noch eines und anderes bedencklich. Dann/ erstlich/ seynd beyde nur provisional und interims Mittel/ wordurch der Hauptzweck nicht allein nicht erreicht/ sondern noch wol ehender die confusion und der Schade ergrössert wird/ wann etwan in kurtzem/ wie bey dergleichen 22
interims Mitteln die Erfahrung offters gegeben/ davon wieder abgegangen/ oder gar dieselbe zu keiner beständigen und genauen observantz gebracht/ sondern nach und nach von einem hier vom andern dort die

Causa impulsiva oder beyden Vorschlägen.

Objectiones gegen solche beyde Vorschläge.

23 vorige confusion wieder angefangen würde. Vors zweyte wäre der erste Vorschlag (der auch so gar in Kriegs-Nothwendigkeiten nicht so wol im Röm. Reich/ als bey andern Souverainen Potentaten zuläßsig gehalten werden wil *v. Myler. de Princip. & Stat. Imp. part. 2. c. 71. §. 16. & 17.*) ein solch schädliches Wesen/ dadurch nicht etwa per conniventiam, sondern per expressam constitutionem imperialem von den alten Müntzordnungen und Reichs-Satzungen/ woran ultra seculum gearbeitet worden/ auff einmal gäntzlich abgewichen/ folglich eine solche materi an Hand gegeben würde/ so wegen der darauß entste-

Objectiones in specie gegen den Leipziger Fuß.

24 henden difficultäten abermals neue consultationes erforderte. Entweder müste die Außmüntzung zwar nach solchem Fuß/ doch auff Reichs-Constitution-mässige Sorten/ oder nach bemeldtem Fuß auff die jetzo im Schwang gehende Güldner oder ⅔ ⅓ und ⅙ eingerichtet werden:

25 In beyden Fällen erfolgte gar sicherlich daß der noch hie und da beybehaltene Vorrath an gutem altem Geld vollends consumirt und zu den vorbemeldten geringhaltigen Sorten vermüntzt würde/ worauß dieses ferner unvermeidlich entstünde/ weil obbemeldtes expediens sich nur ad interim und provisionabiliter verstehen/ und hiernechst gleichwol noch eine völlige rectification des Müntzwesens und renovation der vorigen Müntzordnung eingeführet werden soll/ daß dann mit desto grösserem Kosten und Schaden noch mehrere/ ja nun alle Müntz-Sorten dannoch auffs neu wieder umgemüntzt und auff den Reichs-

26 Satzungs gemässen Fuß reducirt werden müsten. Das gute alte Geld würde niemand ohne Auffwechsel außgeben/ weil das jenige/ so

27 geringhaltiger ist/ eben in solchem valor anzubringen stünde. Durch welches alles der Silber-Kauff noch immer in seiner Steigerung verbliebe/ und ebenfalls alle Waaren nach proportion der in der Müntz abgangenen innerlichen Gütigkeit in höhern Preiß und Theurung gesetzt/ auch den Herrschafften selbst in ihren ærariis grosses Nachtheil

28 und Ungewißheit ihrer Einkünfften zugezogen würde. Solchem mannigfaltigem Unwesen / insonderheit dem künfftigen gleichsam verdoppelten Schaden und Kosten/ so sich bey der ferneren vollkommenen rectification nothwendig ergeben muß/ gnugsam vorzuseyn/ dörfften sich schwerlich zulängliche Mittel finden / ob auch schon in deren Ersinnung viele Zeit verwendet / und immittelst bey solcher protraction der consultationen dem Unheil nicht geholffen wird.

Vors

Vorsdritte/ so wird zwar durch den zweyten Vorschlag der Erstei- 29
gerung des äusserlichen valors dem Zweck näher getretten/ und dar- Nutzbarkeit der Erhöhung deß äusserliche valors.
durch die conformität der neuen Müntzen mit den alten so wol in den
Sorten als ratione bonitatis intrinsecæ & extrinseci valoris erhalten/
also daß/ wann schon ein und andere Verschreibung oder contract auff
harte Ducaten oder Reichsthaler eingerichtet wären/ solche dannoch
mit der gleichgültigen neuen Müntz in selbigen Sorten bezahlt werden
könte/ *v.* Müntz *edict de anno 1559. §. 11. R. I. de anno 1566. §. 150. & seq.*
Uber das würde nicht allein dem schädlichen Auffwechseln/ wordurch 30
der Preiß des Silbers in Steigerung komt/ sondern auch dem Scha-
den und Kosten/ so bey der abermaligen Ummüntzung und reduction
auff den alten Fuß zugewarten/ vorgebieget/ hierbeneben dannoch der
Zweck des nöthigen Vorraths/ biß gnugsame Außmüntzung gesche-
hen/ und der äusserliche valor wieder zurück gesetzt werden könte/ er-
langet. Aber auch solcher Vorschlag ist um deßwillen nicht wol 31
practicirlich/ weil abermals dardurch alle Waaren vertheuret/ die Objectiones gegen die Erhöhung des äusserliche valors.
Herrschafften in ihren Gefällen und intraden verkürtzet/ und sonsten
in Wechselzahlungen/ auch andern contracten und commercien/ nicht
allein diese oder jene particular Personen/ sondern gar ein und andere
Lande vor den andern gar zu sehr beschwert werden können: Zum 32
Exempel/ so viel die singular Personen betrifft/ setze ich den Fall/ wann
einer dem andern hundert harte Reichsthaler eo tempore, da jeglicher
anderthalben Gülden gegolten/ dergestalt vorgeliehen/ daß solche
in specie erstattet werden solten/ und nun die Erstattung geschehen
müste/ so würde der debitor, so die hundert Rthlr. nur auff hundert
und funffzig Gulden genutzet/ und jetzo in effectu zweyhundert Gül-
den erstattete/ um funffzig Gülden in Schaden/ und hingegen der
Creditor in so hohen Vortheil und Gewinn gesetzt; Weiter supponire 33
ich den Fall/ wann dieser Zeit einer dem andern zweyhundert Gulden
in gemeiner Währung geliehen/ die auch der debitor so hoch gebrau-
chen und nutzen können/ und nun derselbe die Erstattung mit einhun-
dert dermalen in dem valor auff zweyhundert Gulden erhöheten
harten Rthlr. thun wolte/ so würde der Creditor, da er solche Gelder
nicht wiederum außzugeben Gelegenheit hätte/ sondern asserviren
müste/ und immittelst die devalvation des interims valors erfolgte/ um
funffzig Gulden verkürtzet; Hingegen der debitor/ wann er anderst

keine Gelegenheit zur Außgab gehabt/ solche lucrirte/ oder ob ihme schon darunter kein Vortheil zuwüchse / hätte doch vorbemeldter
34 massen der creditor den Schaden darvon. Eben auff solche Art würden auch gantze Länder/ eines vor dem andern nach Beschaffenheit der Commercien beschädiget/da doch der allgemeinen Kranckheit auch mit allgemeinem Kosten und eines jeden Zuthun billich zu helffen/
35 und keiner vor dem andern mit solchem onere zu beschweren wäre. Ja es würde noch ferner ein Land vor dem andern dardurch zur Ungebühr gravirt/ und hingegen dem andern der Vortheil allein zugewendet/ auch wol gar die Außländische mit des Röm. Reichs grossem Nachtheil bereichert/ wann die jenige Lande / so annoch mit gutem alten Geld in der Menge versehen/ trachten dörfften/nicht so wol die gar zu geringhaltige/ sondern noch einiger massen passirliche Güldiner/ je zwey vor einen Rthlr. einzuwechseln/ womit so fort die andere Lande von den besten Güldinern/ deren Ummüntzung und Verwandelung in gute Reichs-Sorten mit geringerem Schaden hiernechst geschehen könte/ gäntzlich entblösset, und ihnen allein die geringste gelassen würden/ bey deren Vermüntzung desto grösserer Schaden
36 zugewarten ist. Uber solches alles würde von der jenigen proportion, so inter bonitatem intrinsecam & valorem extrinsecum billich seyn soll/ auch vom gantzen Röm. Reich gut befunden und verglichen worden/ gleichsam publicâ totius Imperii autoritate wiederum abgegangen/ da gleichwol solche Absprünge nach äusserster Möglichkeit billich zu verhüten: wiewol dieses letztere argument cessiret / wann ein solch provisional-Mittel nicht mit der Zeit zu einer beständigen Satzung erwächset/ sondern zu gehöriger Zeit wieder abgethan wird. In Be-
37 trachtung nun des jetzt vorgestellten zweiffelhafften und gefährlichen Außschlags beyder vorgedachter provisional-Mittel/ wil ich vor allem versuchen/ wie weit zu restabilirung des zerrütteten Müntzwesens und Erreichung des darzu nöthigen surrogati mit vormaligen Reichs-Satzungen auch dieses mal etwan noch auszulangen/ und welcher Gestalt/ da noch etwas ermangelen solte/ zu dessen supplirung der letzte Vorschlag ohne sonderbaren Schaden applicirlich seyn möchte? Allermassen eben wol hiebevor mit Zerrüttung des Müntzwesens es dahin kommen/ daß sich die gute Sorten verlohren/ und durch solchen Verlust die Auffwechselungs-Kosten und Steigerung des Silber-

Die alte Reichs-Müntzordnungen ob sie zu einer vollkommenen rectification zulänglich.

Kauffs

Kauffs entstanden/ mithin daß deme allem remedirt und ein tüchtiges gnugsames surrogatum erfunden werden müssen. Dannenhero fället 38
zum ersten die Frage vor/ wann die universal rectification auff vorige Reichs-Sorten/ und auf Reichs-constitution-mässigen innerlichen und äusserlichen Gehalt eingerichtet werden solle/ ob zu dem Ende alle fernere Außmüntzung anderer bißherigen Sorten und geringhaltigen Müntzen/ so balden gäntzlich einzustellen; oder wenigstens auff eine Zeitlang / biß sich etwa Mangel am Geld ereignete, zu suspendiren: oder aber/ zumal bey jetzigen Kriegszeiten/ noch auff gewisse Maaß zu toleriren und respectivè zu restringiren seye/ biß vorhero das surrogatum in gnugsamer Menge beyhanden? Das Letztere/ so mit dem oben in Vorschlag gebrachten ersten provisional-Mittel überein 39
kommt/ hat um deßwillen einigen Schein-grund/ weilen die Menge und Vorrath der Müntz nach Grösse und Beschaffenheit der Handlungen und commercien proportionirt werden muß/ und eben deßhalben die bey den Alten gewöhnlich gewesene Verwechselungen einer Gattung Waaren vor die andere keinen Bestand haben können/ weil es etwa ein oder der andern Landschafft an gnugsamen Vorrath derjenigen Waaren ermangelt hat/ und noch ermangeln würde/ welche zu Gewinnung der vor sich auß andern Landen benöthigten Waaren erfordert worden oder nöthig seyn möchten. Ob nun wol ins gemein 40
darvor gehalten wird/ auch der Warheit selbst nicht ungemäß ist/ daß der Krieg die commercien vielmehr sperre als befördere/ und die Zeiten zu allen Handthierungen viel bequemer und glückseliger zu achten seyen / da die Schwerdter zu Pflugschaaren/ und die Spiesse zu Sicheln gemacht werden/ dahero jemand erachten möchte/ daß bey Kriegszeiten zu Bestreitung der comercien keine so grosse quantität baren Geldes erfordert werde/ als zu friedlichen Tagen/ mithin dermalen etwan die beste Zeit und Gelegenheit seye/ zur universal rectification des Müntzwesens zu schreiten; So betrifft doch solche Sperrung der Handelschafft gemeiniglich nur ein oder ander Land/ und ist im übrigẽ unleugbar/ daß an andern Orten eben durch den Krieg die commercia vielmehr accresciren/ und derselben Abgang an einem Ort an dem andern wieder ersetzet/ ja wol gar vermehret und ergrössert wird/ also daß zu Anschaffung der Werbgelder/ Montirung/ des Solds/ Proviants/ Munition und dergleichen Kriegs-Nothwendigkeiten/ wo nicht an die-

Ob die Außmüntzung mehrerer Sorten/ so den Reichs-Satzungsmässigen Gehalt nit haben/ so balden zu prohibiren?

Vorrath des Geldes oder das surrogandum mit den commercien zu proportioniren?

Ob zu Friedens- oder Kriegs Zeiten ein grösserer Vorrath Geldes nöthig.

an diesem/doch an jenem Ort/ und also in universo, eine weit grössere quantität baaren Gelds nöthig ist/ als zur Friedens Zeit zu Forttrei-
41 bung der Handlungen anreichig gewesen. Einfolglich dörffte zu dieser Kriegszeit die Verschaffung des surrogati um so viel schwerer fallen/ als dasselbe gegen die vorige Zeiten in grösserer quantität vorhanden seyn will und eben solche grössere Bedürfftigkeit jeweils die corruption des Müntzwesens und Außprägung geringhaltiger Sorten veranlasset und ex illicito ein licitum gemacht hat. *v. R. Imp. de anno 1526. §. 29.*
42 Allein um deßwillen in obige Meynung zu condescendiren erachte ich so lang unnöthig/ und wie bey examination und Bedenckung des obermeldten ersten Vorschlags mit mehrerm dargethan höchst schädlich/ als lang man in dem andern Weg und bey gäntzlicher Abstellung des geringhaltigen Außmüntzens gleichwol zum surrogato gelangen mag/ worzu noch einige bequeme Mittel sich ergeben dörfften/ und
43 bald hernach angeführet werden sollen/ wann zuvor mit wenigem gezeiget ist/ was zur execution dessen/ daß hinführo keine andere als Reichs-Satzungsmässige Sorten und in Reichs-constitution-mässigem Gehalt außgeprägt werden/ nöthig seyn will/ nemlich (1) daß die
44 verbottene Heckemüntzen mit grösserem Ernst und Nachdruck/ dann bißhero geschehen/ abgeschafft/ und hingegen in gewisser Anzahl ordentliche Müntzstätte nach eines jeden Craisses Bedürfftigkeit verglichen und angeleget/ auch hierinnen nach Anleitung der Reichs-Abschieden *de anno 1570. §. 133. de anno 1571. §. 27. & 30. de anno 1576. §. 70. de anno 1594. §. 102.* auff würckliche Vollziehung mit einer sonderbaren application gedacht/ noch solche unter dem prætext länger
45 verweilet werde/ als ob durch viele Müntzstätte/ und wañ einem jeden mit dem Müntz-regal begabten Stand eine besondere Müntzstatt zu Vermüntzung des nicht nur auß eigenen Bergwercken/ sondern auch anderst woher gewoñenen oder erkaufften Silbers erlaubt wäre/ dann desto ehender und leichter zu dem surrogato zugelangen seyn würde/ allermassen vielmehr eben die grosse Menge der Müntzstätten/ auch daß man etwa mit der Begnadung und concession des Müntzschlags (so dahero auff der gesampten Churfürsten consens nachgehends limitirt worden/ *v. Capitul. Imper. de anno 1658. §. 34.*) zu mild gewesen/ die Zerrüttung und Unrichtigkeit des Müntzwesens verursacht hat/ hingegen gar sicherlich so wol die alte Römer/ als die Engellän-

Ohne neue mittel zum surrogando zugelangen.

Execution der Reichs Müntz-ordnungen.

Abschaffung der Hecken-Müntzen und Vergleichung ordentlicher Müntz-Stätten.

gelländer/ Hungarn/ Türcken und andere Nationen mit engerer Zusammenziehung der Müntzstätten weit besser gefahren seynd. (2.) Daß 46
kein Stand/ so das Müntz-Regale hergebracht/ solches an einen andern Stand oder privatum, um auff den ordentlichen oder auch particular Land-Müntzstätten müntzen zu können/ verleihen/ oder in andere Wege überlassen dörffte/ noch ihme selbsten nachgelassen werde/ auff denen ordentlichen approbirten Müntzstätten andere als Reichs-constitution-mässige Sorten/ auch nicht in anderem Gehalt/ dann in den Reichs-Satzungen verordnet/ außprägen zu lassen. Wobey dann
gegen die Ubertretter mit denen in ermeldten Reichs-Ordnungen 47
befindlichen Straffen und Erstattung des verursachten Schadens würcklich müste verfahren/ und darunter nicht ferner/ wie bißhero/ nachgesehen werden/ als ohne dergleichen execution zum Zweck niemals zugelangen ist. *v. R. Imper. de 1551. §. 46.* Müntz-*edict de anno 1559. §. 173 & seq. R. I. de anno 1566. §. 157. & seq. usq. ad 172. de anno 1570. §. 127. 128. 130. 131. 132. 139. & seq. de anno 1571. §. 17. & seq. de anno 1576. §. 71. & seq. de anno 1582 §. 67. de anno 1594. §. 102 de anno 1603. §. 55.* Käiserl.
Wahl *Capitulat. de anno 1658. §. 34.* (3.) Möchte etwan zu facilitirung 48
solcher execution, und vor allem nöthigen indemnisation der Beschädigten/ nicht undienlich seyn/ wann die in vorangezogenen Reichs-concluſis angeordnete/ aber wegen ihrer Langwierigkeit so wol den gravirten Reichs-Ständen als den Unterthanen sehr beschwerliche fiscalische processen/ in so weit die Erstattung des Schadens anbelanget/ gäntzlich unterlassen/ und ein näheres expediens von mehrerer Schleunigkeit an hand genommen würde. Dann die Ubertrettung
und das Verbrechen liegt entweder hell am Tag/ und ist fernerer Be- 49
weißthum überflüssig; oder es wäre annoch die Uberführung/ und
mithin der procefs nöthig. Im ersten Fall/ wann nemlich die Uber- 50
trettung so wol an sich als in quanto und sonsten klar/ und es dergestalt keines fernern Beweises noch einiger Müntz-probation bey den Probation-Tägen bedarff/ liesse es sich vielleicht dahin richten daß mit Vorbeygehung deß fiscalischen Processes und der Probation-Tägen bey denen verordneten Müntzstätten jeden Craisses die geringhaltige Sorten um den auff notorische Geringhaltigkeit abgewürdigten valor gegen Erlag guter Müntz eingewechselt/ solchem nach der Müntzherr citirt/ und/ er erscheine oder nicht/ die Außzahlung entweder Obrig-

Abstellung der Verleihungen und anderer Mißbräuchen der ordentlichen Müntz-Stätten.

Weitläuffigkeit der Fiscalische Processen in puncto indemnisationis.

Näheres expediens.

keitlich oder in Gegenwart eines Notarii vernommen und verinstrumentirt, auch wenn darauff die Ersetzung des zugefügten Schadens nicht erfolgte / alsdann durch die Craiß-außschreibende Fürsten von Reichswegen obsicht genommen und der Verursacher / es seye Müntzherr / Müntzmeister oder andere / zu Ersetzung des taxirten Schadens und auffgelauffenen executions-Kosten auff den Verweigerungs-Fall / gleich in einer abgeurtheilten und in rem judicatam erwachsenen Sach executivè, ohne Verstattung einiger appellation, angehalten / oder da solche Craiß-executions-Mittel nicht zulänglich / dann der jenige Craiß / worunter die Verursachere gesessen oder begütert / um
51 solche execution ersucht würden. In welchen Fällen dann nicht weniger dieser als jene / krafft der ihnen von Reichs wegen übertragenen Gewalt und Vollmacht / solche auff vorgedachte Art zu vollziehen pflichtig zu achten / oder widrigens ebenfals an statt / daß sonsten wegen ihrer Verabsaumung und trainirung mit fiscalischen processen wider sie möchte verfahren werden / die jetzt gedachte execution mit Vorbeygehung des processes von der Röm. Käiserl. Majest. und Reichs wegen über sie selbsten zu verhängen und würcklich zu vollstrecken / darbeneben gleichwol ratione der verwürckten Straffen den fiscalischen processen gegen die Ubertretter / ingleichen gegen die in exequendo säumige Obrigkeiten behörigen Lauff zu lassen *v. R. Imper. de anno 1571. § 19. 20. 24. 26. R. I. de anno 1566. §. 169. de anno 1576. §. 80. inf.* Letztern
52 Falls dann / da wegen des Verbrechens oder Geringhaltigkeit der Müntzen und Taxirung des Schadens noch einiger Zweiffel obhanden / hätten die Craiß-außschreibende Fürsten solche bey den Müntz-probations- oder Craiß-Tägen anzubringen / damit sie allda ohne einigen Auffschub resolvirt / und förters auff vorbeschriebene Art exequirt in beyden Fällen aber die eingebrachte Schadloß-Gelder den jenigen / so an den geringhaltigen zur Müntzstatt geliefferten Sorten den Schaden erlitten / erstattet werden mögen. Noch dienlicher möch-
53 te etwan seyn / wann nach beschehener Einladung und befundener Ubertrettung die Schadloß-Gelder so bald eingebracht / dem Müntzstand / welchem die Einwechselung oblieget / zugestellt / und so fort die Einwechselung bey der Müntzstatt so balden vor volln ohne der
54 Unterthanen und lædirten Schaden gethan werden könte. (4) Ist zu Erhaltung des obgemeldten Hauptzwecks / und damit die Hecken-

Veranstaltung der

Mün-

Müntzen um so weniger einschleichen oder bey den ordentliche Müntz-stätten einige ungültige geringhaltige Müntzen außgeprägt werden können/ die würckliche Einrichtung der schon vormals angeordneten Müntz probation Tägen absolutè nöthig/ und darinnen nach Inhalt der Reichs-Satzungen allerdings zu verfahren/ wannenhero mich diß-fals auff solche Reichs-Ordnungen beziehe. *v. Rec. Imper. de anno 1551. §. 40 & seq. usq. ad 45.* Müntz*edict de anno 1559. §. 156. & seq. R. I. de anno 1566. §. 163. & seq. it: §. 171. de anno 1570. § 127. 128. 136. & seq. de anno 1571. § 18. 19. 28. 34. 35. de anno 1576. §. 69. 72. 77. de anno 1603. §. 56.* Wobey gleichwol zu überlegen stünde/ ob nicht statt dessen / daß die Proben dem Käiserl. Cammer-Procuratorn Fiscaln zu Formirung der Processen zugeschickt werden sollen. *v. Receß. Imp. de anno 1566. §. 158.* obiger nähere Weg zu eligiren seyn möchte. Ferner ist (5.) zu obtinirung des Zwecks höchst nöthig und nützlich/ daß in jedem Craiß ein oder mehrere Müntzmeister/ Wardein und Probirer vom gantzen Craiß angenommen/ in gesampt Namen verpflichtet und besoldet/ und ausser denselben keine andere zugelassen oder gestattet werden/ wie solches auch vormals verordnet worden/ *v. R. I. de anno 1551. §. 40. & seq. de anno 1570. §. 134. & 135. de anno 1594. §. 102.* Und gleich wie nicht weniger löblich/ ein zum Stand gebrachtes gutes Werck darin auffrecht zu erhalten/ als dasselbe von Anfang darin zu setzen/ also wil (6) die Nothdurfft erfordern/ wann nach Anleitung vorgesetzter Regeln es bey der Außmüntzung aller Orten recht gehalten wird/ daß dann ebenmässig fleissige Obsicht darauff sey/ damit die außgemüntzte Sorten hernacher durch beschneiden/ abgiessen/ außwiegen/ oder in andere Wege am innerlichen Gehalt nicht verringert oder geschwächet/ noch an ihrer äusserlichen Form/ circumferentz und Gepräg (zu welchem Ende schon die Alte auff Vergleichung eines durchgehenden Reichs-Gepräges/ auch gewisser circumferentz und Grösse der Müntzen bedacht gewesen/ *v.* Müntz*edict de anno 1559. §. 10. 18. & 179.*) durch ab-contrafiguriren oder sonsten verändert/ auch zu dem Ende so wol gegen die Ubertretter selbst/ als die jenige/ so dieselbe nicht anzeigen/ mit denen in den Reichsordnungen gesetzten Straffen würcklich verfahren; Hingegen den jenigen/ welche einen oder mehr dergleichen Mißthäter anbringen/ ein gewisser Theil der Einkommenden Geldstraffen abgefolgt/ oder sonst andere Vergeltung gethan werde. *v.* Müntz*edict de anno*

Müntz-probation-Tägen.

55 Bestellung in jeglichem Craiß gewisser Müntzmeister/ Wardein und Probirer.

56 Verringerung der Müntz durch Beschneiden und dergleichen ohnzulässige Wege.

Gewisse circumferentz der Müntzen.

*de anno 1559. §. 150. & seq. usq; ad 70. R. I. de anno 1551. §. 47. de anno 1566.*
57 *§ 157. & seq. usq; ad 172. de anno 1570. §. 143 de anno 1576. § 80. de anno 1594.* *§. 103. ordin. crim. artic. 111. add. l. 2. C. de fals. monet.* Noch weiter seynd nicht allein zu obigem Zweck der Erhaltung guter Reichsmüntzen/ sondern auch um nunmehro auf die Mittel/ wordurch ehender und leichter zu dem nöthigen surrogato gelangt werden kan/ zugedencken/ folgende reguln in consideration zu nehmen/ als (1.) daß die alte und künfftige neue grobe Reichs-Sorten nicht wiederum zu andern geringern und

Fernere Erhaltung guter Reichsmüntzen uñ Beförderung des surrogâdi.

58 kleinen Gattungen vermüntzet/ folglich dardurch nochmaliger Abgang der guten Sorten/ auch Steigerung und Auffwechsel derselben verursacht/ sondern sich deßfals der Reichsordnungen allerdings gehalten werde/ so befindlich in *R. I. de anno 1570. §. 124. & 137. de anno 1571. §. 32. de anno 1576. §. 71. 72. de anno 1598. §. 57. de anno 1603. §. 55. 56. de anno 1613. §. 15.* Allermassen der schlechte effect dieser eintzigen Unordnung wol allein auß den alten rythmis abzunehmen:

Grobe Sorten zu andern kleinẽ Müntzen nicht wieder zu verschlagen.

Bey der Müntz soll man lehren
Wie sich die Welt thut verkehren:
Wann man wird schlagen Geld auß Geld/
Wird es nicht wol stehn in der Welt/

59 (2.) Weil die kleinen Sorten insgemein geringhaltig gemüntzt werden/ und deren probation und taxation wegen der Vielheit und sonst etwas beschwerlicher als bey den groben Sorten. *v. R. I. de anno 1566. §. 163. de anno 1571. §. 33.* auch über das solcher kleinen Müntzen keines weges zu Ubung der Commercien, und eben nicht weiter nöthig/ als daß nach jeglichen Landes Nothdurfft eine Schiedmüntz vorhanden/ und sonst in deren Mangel den Preiß der Waaren über Gebühr zu ersteigern keine Ursach seyn möge/ so ist deren Außmüntzung auch von rohem ungemüntztem Silber nicht absolute zuverstatten: anderer Gestalt würde zu verbottener Auffwechselung und Vermüntzung der guten groben Sorten domehr Anlaß gegeben/ und das Silber/ so zu Außmüntzung guter grober Sorten und deren Vermehrung zu erspahren gewesen/ unnützlich verwendet/ und im Preiß domehr ersteigert.

Außmüntzüg kleiner Schiedmüntz/ wie weit und welcher Gestalt zu verstatten?

60 Wannenhero schon dabevor gut befunden worden/ und nochmals strictè darüber zu halten ist/ daß die Außmüntzung kleiner Sorten gäntzlich abgestellt/ und wenigstens bey dieser Zeit/ da deren allenthalben ein überflüssiger Vorrath sich befindet/ so lang suspendirt

werde/

werde/ biß sich in einem oder andern Land oder Craiß Mangel daran ereignet, welchen Falls derselbe Lands-Herr oder Müntz-Stand solche Benöthigung an des Craisses oder auch mehrerer in dem Müntzwesen correspondirenden Craissen Verordnete zu den probation-Tägen gelangen zu lassen und nicht nach eigenem Belieben/ sondern mit derselben Erlaubnis und Ermässigung der Anzahl solcher kleinen Sorten nach des Landes Bedürfftigkeit/ alsdann aber gleichwol die erlaubte gemessene Anzahl/ und nicht darüber/ in Reichs-Satzungs-mässiger Gütigkeit zu müntzen Macht haben könte. *v. R. I. de anno 1524. §. 26.* Müntz*edict de anno 1559. §. 12. & seq. it. §. 32. 34. R. Imp. de anno 1566. §. 154. de anno 1570. §. 126. & seq. de anno 1576. §. 72. de anno 1582. §. 70. de anno 1603 §. 56.* Ferner diesem Ubel desto fester vorzubiegen/ und alle Gelegenheit überflüssiger Außmüntzung kleiner Sorten zubenehmen, würde (3.) auß vorigen Reichs-Satzungen auch die jenige Verordnung mit Nutzen zu wiederholen seyn/ Krafft deren niemand gehalten bey den Zahlungen solche kleine Müntzen, weniger eine grosse Summ derselben/ sondern nur von etlicher Gattung eine geringe quantität anzunehmen. *v.* Müntz*edict de anno 1559. § 11. & 33. Rec. Imp. de anno 1576. §. 76.* 61 Schiedmüntz wie weit in Zahlungen anzunehmen.

Ingleichem wäre zu Erlang- oder Erhaltung des surrogati (4.) die Verführung so wol des rohen unvermüntzten Silbers und Golds/ auch silbern und güldenen Geschirres/ als des außgemüntzten guten Gelds ausserhalb dem Röm. Reich und mit demselben im Müntzwesen correspondirenden Landschafften/ nach Anleitung voriger Reichs-Satzungen/ nochmals auffs schärffste zu verbieten/ und gegen die Ubertretter nach Inhalt solcher Ordnungen unnachlässig zuverfahren. *v. l. 2. C. de commerc. & mercat. R. Imp. de anno 1524 §. 25. de anno 1551. §. 46. 50. & seq. de anno 1555. §. 138. de anno 1557. §. 80.* Müntz-*edict de anno 1559. §. 50. 54 159. 160. & 164. Rec. Imp. de anno 1566. §. 168. & 175. de anno 1570. §. 142. 146 & seq. de anno 1571. §. 11. & seq §. 36. de anno 1576. §. 75. de anno 1582. §. 71. de anno 1603 §. 55. Marquard. de jur. mercat. lib. 1. c. 11. n 4. lib. 3. c. 5. n. 12. lib. 4. c. 5. n. 28. Lather. de cens. lib. 3. c. 10. Klock. de ærar. lib. 2. c. 24. & 84.* 62 Verführung rohen oder auch gemüntzten Golds und Silbers ausserhalb dem Reich wie weit nachzugeben?

Dann obwol entgegen gesetzt werden möchte/ daß ratione des außgemüntzten baren Gelds solch Verbott um deßwillen nicht practicirlich oder nützlich/ weil dardurch alle Commercien mit den Außländischen/ deren doch Teutschland kaum entrathen mag/ bestricket und auffgehoben würden. So kan doch dieser Einwurff solch 63 Obiectio gegen das Verbott der Außführung gemüntzten Geldes.

 nütz-

64 nützlich verbott um so weniger verhindern/ als eben die Commercien/ welche Teutschland bißhero mit den Außländischen gehabt/ überflüssig und Teutschland mehr schädlich als nützlich zu seyn scheinen/ indeme die Erfahrung bereits dargeleget/ daß durch Einführung fremder Waaren die Teutsche Nation auß vorwitziger Begierde des Neuen zur Uppigkeit/ Verschwendung und dergleichen/ angefrischet/ die Einländische im Röm. Reich gemachte Waaren und manufacturen in Verachtung gebracht/ mithin denen Reichs-Einwohnern die Nahrung abgeschnitten/ das Röm. Reich alles Geld-Vorraths entblösset/ die Außländische aber gegen dasselbe zum nicht geringen Schaden und Gefährlichkeit gestärcket und bereichert worden.

*Responsio ad objectionem. Einführung fremder Waaren schädlich/ wie solche zu verhindern oder zu restringiren?*

65 Dann einmal ist gewiß, daß jeglich Reich und Landschafft nur allemal so viel reicher wird und zunimt/ als an baarem Geld mehr hinein dann darauß komt; Hingegen um so viel an Reichthum und Kräfften abnimmt/ als an barem Geld mehr darauß/ dann hinein gebracht wird: Indem dieses das eintzige beständige medium adæquatum ist/ wormit in der Welt alle Handlung bestritten werden kan und muß.

66 Wie wenig diese maxim in Teutschland geachtet worden/ und was demselben vor Schade darunter zugestossen/ wird leicht begreifflich seyn/ da man nur etwan eine oder andere außländische Nation oder Landschafft gegen die Teutsche ballanciren und abwiegen wolte.

67 Solche Waage haben die Teutschen gegen eine gewisse Nation zwar etwan zu spät/ doch noch rühmlichst zur Hand genommen/ wann sie auß Betracht/ was vor grosse Summen Gelds durch derer Teutschen in selbige Landschafft vorgenommene Reisen/ so dann durch Einführung der darauß kommenden Waaren und manufacturen auß Teutschland in jene Landschafft verführet/ und wie wenig Geld hingegen darauß in Teutschland eingebracht/ mithin dadurch selbige Nation gegen Teutschland mächtig gestärcket worden, endlich zur Sach gethan/ und solche fremde Waaren und manufacturen verbotten haben.

68 Ob nun zwar hierbey eine andere Reichskündige Ursach mit eingelauffen/ darab auff andere außländische/ ja hiernechst auff ermeldte Nation selbst/ sich nicht argumentiren lässet; So dörffte doch bey selbigen allesamt etwan Teutschland Ursach haben / den bekandten Verß nicht auß Gedancken zu lassen:

In tantum amico munifex morem geram,
Tanquam nec idem sit futurus.

Zuge-

Zugeschweigen/daß obangeführter massen solchen Verbotts mehrere 69
Ursachen seynd/ als die Verstärckung der gegenwärtigen oder künfftigen Feinden/ und demnach Teutschland wolthut/ wann es nebenst dem Verbot der Außführung baren Geldes ebenfals die Einführung fremder Waaren und manufacturen verhindert/ als wordurch der an sich selbst verbottenen Außführung deß baaren Gelds um so viel kräfftiger vorgebieget wird. *Lather & Klock. d. loc.* Gestalten dann Teutschland wegen seiner Grösse und Weite/ wann de cætero die manufacturen und anderes wol eingerichtet werden/ bequem gnug ist/ unter sich selbsten Handlung zu treiben/ und an allem die Nothdurfft zu haben. Auß welchen considerationen ich keinen Anstand finde/ wann 70
schon etwan obvermeldtes Verbott der Außführung guten Gelds nicht absolutè, sondern auff solche Außführung/ welche von gewinnsüchtigen Auffwechselern zu anderwärtiger Vermüntzung beschiehet/ restrictivè zuverstehen seyn möchte/ wie zwar auß obangezogenen Reichs-Abschieden/ und der in dem Abschied *de anno 1570. §. 147.* gemachten Unterscheidung sichs ansehen läst/ doch das Widerspiel auß dem Müntz-edict *de anno 1559. §. 54. verb.* zur Handthierung abzunehmen/ gleichwolen dermalen die rathsame Gedancken dahin gehen zu lassen/ daß nunmehro und fürs künfftige solche verbietende Ordnung so wol auff alle Außführung baaren Geldes in genere, als auff die Einführung fremder Waaren und manufacturen erstreckt würde/ insonderheit da dißmals die Erfindung eines gnugsamen surrogati schwerer fallen wil/ als etwan vor diesem wenigere und restrictirte Mittel darzu anreichig gewesen. Dieweil aber auch Teutschland ein und an- 71
dere nicht eben ad luxum, sondern zum unentbehrlichen Gebrauch nöthige Waaren und manufacturen auß sich selbsten nicht erziehet/ sondern unumgänglich auß andern Landen überbringen lassen muß/ so wäre dahin zu arbeiten/ daß selbige Landschafften zur conformität in dem Müntzwesen gebracht würden. *v. R. I. de anno 1551. §. 50. & seq. de ao. 1557. §. 85. de anno 1571. §. 9. & seq. de anno 1576. §. 68. de anno 1582. §. 71. de anno 1598. §. 49. & seq. de anno 1603. §. 54. & seq.* oder da solches nicht practica- 72
bel, auch etwa dergleichen conformität dem Reich nicht allemal nützlich/ weil alsdann die freye commercia hinc inde absolutè zugelassen werden müssen/ und wann mehr Waaren und manufacturen in- als ausserhalb Teutschland gebracht würden/ dann auch mehr Geld

ausser

ausser dem Reich als hinein käme/ so möchte endlich solchen Fals die Einführung der gantz unentbehrlichen Waaren und manufacturen nur zur äussersten Nothdurfft/ und nicht überflüssig/ auch mit Obrigkeitlichem Vorwissen und Willen nachgegeben werden können/ doch daß alsdann vor dieselbe/ nach Anleitung des Müntz-edicts *de anno 1559. §. 54.* Zuforderst die im Reich sich etwa noch befindende fremde außländische Müntzen/ so weit selbige anreichten/ außgezahlt/ und von Reichsgültigen Müntzen nur der Uberrest darzu gelegt würde.

73 Nechstdeme stünde zu überlegen/ ob nicht das Verbott der Einführung frembder Waaren allein bey den jenigen Landschafften zu limitiren nützlich/ in welche mehrere Waaren auß Teutschland dann auß denselben in Teutschland eingebracht werden/ weil sonsten/ da selbige sich des juris retortionis gebrauchten/ Teutschland der Vortheil des meh-

74 rern ein- als außgehenden baaren Gelds entgienge. Solches aber sowol/ als die Auffwechselung und Außführung selbsten zu beobachten/ würden an allen Orten/ fürnemlich in den grossen Handelstädten/ wo den Betrug wider solche Ordnungen zu üben die meiste Gelegenheit ist/ *R. Imp. de anno 1571. §. 36. de anno 1576. §. 80.* nicht allein die vormals in ermeldten Handelsstädten angeordnete jeweilige Reichs-visitationen/ *v. Rec. Imp. de anno 1570. § 147. 148. 149.* sondern auch von jeder Lands-Obrigkeit bey den Zöllen und andern Pässen oder sonsten mit genauer Durchsehung und examination der täglichen oder wochentlichen Verzeichnussen aller ein- und außgehenden Waaren und Gelder/ als welche vor der Ein- oder Außführung dem Magistrat vorhero umständlich und Sorten-weiß anzuzeigen waren/ fleissigste Auffsicht müssen gehalten/ am meisten aber gegen die Ubertretter/ und saumhaffte Obrigkeiten/ die gesetzte Straffen/ andern zum Abschrecken/ würcklich und ohne weitläufftigen process exequirt werden/ *per tradita superius, & R. I. de anno 1571. §. 16. 36. & 37.*

75 Außführung der geringhaltigen devalvirten oder verruffenen Sorten wie ferne solche zuverbieten oder zu zulassen?

Eben auff solche Art möchte es (5.) auch mit den bißhertigen im Reich geprägten geringhaltigen und nun per novam legem verruffenen oder devalvirten Sorten zu halten/ und deren Verführung ausserhalb dem Röm. Reich gleichfals zu verbieten seyn. Dann obgleich es scheinet/ daß solche vielmehr auß dem Reich außzuschaffen/ als darin zu behalten/ um nicht wiederum in neue confusion zuverfallen/ sondern allein gute vollgültige Müntzen im Römischen Reich beständig zu haben und zu erhalten; So ist doch die intention

mit

mit obigem Verbott eben nicht auff tolerirung derselben im Röm. 76
Reich zum Behuff der Commercien/ sondern nur dahin/ daß sie nicht
ausserhalb dem Reich verführt/ vielmehr aber innerhalb consumirt
und zu andern Reichs-Satzungs-mässigen Sorten verschlagen und
umgemüntzt/ mithin das surrogatum desto leichter in gnugsamer Anzahl erreicht/ auch alle Gelegenheit/ wordurch solche auß andern Landen/ dahin sie verführet worden/ wiederum nach und nach ins Reich eingeschoben werden können/ gäntzlich benommen werden möge/ allermassen schon vormals/ als bey deren anfänglichen tolerirung in 77
dem abgewürdigten valor die völlige rectification nicht zu erheben gestanden/ zu obtinirung solchen Zwecks dergleichen statuirt/ alleinig aber zu præcavir- und Abwendung des/ denen possessorn auß der Einwechselung bey den Müntzstätten um den taxirten geringeren valor zuwachsenden Schadens/ das tempus à quo/ in etwas suspendirt/ und ermeldten possessorn eine halbjährige Frist solche Sorten anderwärts ausser dem Reich zu schaffen und außzugeben gelassen worden/ ehe und bevor sie selbige um den taxirten oder nach Billichkeit vergleichenden Werth zu den Müntz-Stätten zu liefern gehalten gewesen/ oder in Verbleibung dessen mit der confiscation und andern Straffen gegen sie verfahren werden können. *v. R. Imp. Spirens. de anno 1542. §. 39. de anno. 1551. §. 37. 39. 41. & seq.* Müntzedict *de anno 1559. §. 35. & seq. §. 46 47. & seq & præcipuè §. 70. 71. 72. 170. R. Imp. de anno 1566. §. 165. 166. 167. 174. de ao 1570. § 144. 145. & seq. de anno 1571. §. 12. 16. 19. de ao. 1576. §. 74.*

Vermüntzung derselben zu anderm Reichs-constitutions-mässigem Geld.

Tempus der Verrufung und Außführung à quo.

Wie dann auch schon hiebevor der jenige Müntzstand/ deme vor abge- 78
lauffener halbjährigen Frist und erschienenen confiscations-Recht dergleichen Sorten zur Einwechselung zugebracht worden/ zu solcher Einwechselung um den rechten taxirten oder nach Billichkeit und ohne der Unterthanen sonderbaren Verlust verglichenen Werth/ auch hinwiederum zur Reichs-Satzungs-mässigen Vermüntzung schuldig und verbunden; Hingegen denen lædirten wegen des erlittenen Abgangs und Schadens gebührende satisfaction von dem Müntz-Herrn/ Müntzmeister oder andern Verursachern zuverschaffen gewesen/ wie ab den angezogenen Reichs-Abschieden/ fürnemlich aber auß dem Müntz-edict *de anno 1559. §. 72. Rec. Imp. de anno 1566. §. 145. de anno 1571. §. 19.* in mehrerem zu ersehen. Dieweil aber die Zerrüttung etwa 79
jetzo grösser als jemals/ und wenn das tempus prohibitionis à quo

Indemnisation der possessorn solcher geringhaltiger Sorten.

abermals suspendirt werden solte/ nicht unzeitig zu besorgen ist/ daß inzwischen alle solche Sorten ausser dem Reich fortgeschafft werden/ und alsdann gar ein geringer und gantz nicht anreichiger Vorrath
80 Silbers zum surrogato im Reich verbleiben dörffte; So könte diß-
Aliud tempus à quo. mal vielleicht am vorträglichsten seyn/ wann die Außführung solcher Sorten so balden eingestellt/ hingegen alles dergleichen Geld/ das in den Müntzstätten befunden wird/nach Unterscheid dessen legalität oder illegalität entweder confiscirt/ oder doch gleich balden in gute Reichs-Sorten umgemüntzt/ ingleichem wegen des jenigen/ so in der Privatorum Händen/der unverlängte Anstalt gemacht würde/ daß von jedem Lands-Herrn all solches in seinem Gebiet befindliches Geld/ welches ein jeder sub confiscatione & aliis pœnis anzuzeigen hätte/ umständlich und Sorten-weiß mit Vermeldung des Müntz-Herrn verzeichnet/ förters unverzüglich in desselben Lands-Herrn/ so er ein Müntzstand wäre/oder in des Craisses Müntzstatt geliffert/der Müntz-Herr citirt, und dann solch Geld nicht eben auff die Art/ wie es bey den Athenern zu seinem privat Nutzen Hippias gemacht/ *v. Aristot. 2. œcon.* sondern ohne alles Falsch/ in gutes ordnungs-mässiges Geld vermüntzet/ und jedem possessori der taxirte Werth mit gutem Reichsgültigem Geld bezahlet/ so dann der Schade und Abgang von dem Müntz-Herrn/ Müntzmeistern/oder andern Ursachern ohne allen Process und Weitläufftigkeit/ auff Art und Weise/wie oben angeführt/ verschaffet wer-
81 den möchte. Und obwoln auff diese Arth das surrogatum in solcher Menge nicht wieder herauß komt/ sondern ein ziemliches daran abgehet/ dannenhero die jetzige Kriegszeiten den Rath suppeditiren möchten/ gleichwie oben die fernere Außmüntzung nicht auff einmal zu abrumpiren/ also vielmehr die vorhandene geringhaltige Sorten länger zu toleriren; So ist doch dabey zu bedencken/ daß sich solches entweder auff ihren völligen/ oder nach dem innerlichen Gehalt devalvirten valor verstünde: Ersten Falls bliebe die confusion ohne einige remedirung/wie sie ist/ und wäre je länger je grösser zu besorgen; Andern Falls aber ergibt sich bey der devalvation auff den Werth des innerlichen Gehalts eben solcher Abgang an der quantität baren Gelds/ als auch bey der Ummüntzung zu Reichs-Satzungs-mässigen Sorten/ und würde gleichwol bey jenem modo die Gelegenheit zu fernerer Unordnung nicht abgeschnitten/ sondern annoch die Thüren dazu offen

Interims-tolerirung der geringhaltigen Sorten in völligem oder abgewürdigten valor ob nützlich?

offen gelassen. Solte dann gleich die devalvation nicht eben præcisè 82
auff den Werth des innerlichen Gehalts/ sondern provisionaliter nur mit einem kleinen temperament ad interim eingerichtet werden; So würde annoch ein prætext zu fernerer Außmüntzung geringhaltiger Sorten mit Zurücksetzung der Jahrzahl gelassen/ mithin dem Unwesen und den inconvenientien/ welche bey Betrachtung des obangezogenen ersten Vorschlags berührt/ der Riegel nicht vorgeschoben werden können; dannenhero etwan besser seyn/ den dißfals besorgten Abgang in andere Wege/ mit Beybehaltung des Silbers und Golds zum Vermüntzen/ wie nachgehends weiter folget/ zu ersetzen/ als der grossen Unordnung mit künfftigem noch mehrern Schaden länger nachzusehen.
Dergleichen stünde zu regeriren/ wann auff 83
solcherley Abgang im surrogato reflectirt würde/ da (6.) die Außschaffung der fremden außländischen gegen dem Reichs-Satzungsmässigen Gehalt zu geringen Müntzen ausser dem Reich/ und das Verbott derselben Einführung ins Reich nochmals allerdings in Kräfften bliebe/ nemlich daß ratione der Außführung eine gewisse etwa halbjährige Frist/ worinnen solche Sorten entweder um den rechten valor in die Müntzstätte zu liefferen/ oder auß dem Reich fort zu schaffen und außzugeben gesetzt/ und nach Ablauff derselben die Außführung nicht weiter gestattet/ sondern gegen die Ungehorsame mit confiscation und sonsten verfahren; Den jenigen aber/ welchen es an der Gelegenheit der Fortschaffung in bestimmter Zeit ermangelt gehabt/ solche annoch/ um sie gleichwol zu Verhütung confusion und Unterschleiffs auß den gemeinen Händen und fort zubringen/ bey den Müntzstätten um den taxirten oder vergleichenden valor abgewechselt/ und zu guter Müntz verschlagen; so dann der Müntz-Herr oder andere Ursacher/ so weit möglich/ zu Erstattung des Schadens und Abgangs angehalten würden/ *R. I. de anno 1551. §. 37. 39. 41. 42. & 46.* Müntzedict *de anno 1559. §. 50. 51. 52 & seq. item §. 144. & seq. R. I. de anno 1566. §. 157. 164. & seq. usq; ad 176. de anno 1570. §. 142. 144. 145. & seq. de anno 1571. §. 2. & 16. de anno 1576. §. 73. 74. 75. 77. 80. de anno 1582. §. 66. de anno 1594. §. 103. & seq.*
Fremde außländische Müntzen/ welche zu verbieten.
Vermüntzung derselben zu gutem Gelt und indemnisation der possessorn.
Wie dann auff den Fall/ da der außländische 84
Müntz-Herr oder andere Ursachere im Reich begütert/ oder sonst der schuldigen indemnisation halber füglich und ohne sonderbare Weitläufftigkeit zur raison zu bringen wären/ denen possessorn der Gelder

das indult einiger Zeit nicht nöthig/ sondern vielmehr die suspension des Verbotts fernerer Außführung ad certum tempus à quo, bey solchen Sorten limitirt und allein in den jenigen Fällen/ wann die indemnisation zweiffelhafft/ der æquität besagter Reichs-Satzung in dem
85 tempore à quo inhærirt werden könte. Im übrigen fället das temperament, so einige bey diesen und vorigen Puncten treffen wollen/ Krafft dessen zwar keine mehrere fremde oder einheimische geringhaltige Sorten von den Außländischen angenommen/ und hierdurch die Anzahl derselben im Reich nicht vermehret; aber solche hingegen noch zur Zeit/ und biß ein gnugsames surrogatum verschafft seye/ von den Einländischen unter sich eingenommen/ oder in effectu nur deren jetziger Vorrath im Reich beybehalten/ aber nicht vermehrt werden solle/ von selbsten auß deme übern hauffen/ was bißhero hin und wie-
86 der repræsentirt und vorgestellt worden. Nechst deme verstehet sich vorbemeldtes Verbott ratione der außländischen Müntz billich nur auff geringhaltige Sorten und nicht auch auff die jenige/ so in der innerlichen Gütigkeit mit den Reichsmüntzen correspondiren/ deren Einführung ins Reich vermög der gesunden Vernunfft und vorange-
87 zogener Reichs Abschieden vielmehr möglichst zu befördern. Was dann bey solchen beyden letztern Posten etwa vor ein Abgang in surrogato annoch entstehen möchte/ zu dessen Ersetzung wird mercklich vortragen können/ wann (7.) den Gold- und Silberschmieden nicht erlaubt würde / weder zu Behuff ihres Handwercks güldene oder silberne Müntzen zu brechen und zu verarbeiten/ noch auß rohem und ungemüntztem Gold oder Silber allerhand überflüssig/ mehr ad luxum als zum nothdürfftigen Gebrauch diensames Geschirr oder an-

*Gold- und Silberschmieds Ordnung.*

88 dere Dinge zu machen. Dann obschon beydes allbereits in vorigen Reichs-Ordnungen inhibirt und allen unvermeidlichen Fals auff gewisse Art limitirt ist. *v.* Müntz*edict de anno 1559. §. 151 152. & 173. Recess. Imp. de anno 1530. tit. 17. §. 6.* Nachdem jedoch seithero wenig darüber gehalten/ auch viel unvermüntzt Gold und Silber zu überflüssigen Dingen ohne Unterscheid und Hinderung verwendet worden; So wäre kein Zweiffel/ da hinführo ob jenem Verbott besser gehalten/ und demselben noch dieses beygefügt würde/ daß keinem Gold- oder Silber-Schmied oder andern Goldarbeitern und Goldstickern ausser etlichen zum nothdürfftigen Gebrauch den Stands- oder andern Personen

sonen zulässigen Stücken/ so zu specificiren stünden/ einiges anderes gülden oder silbern Geschirr oder andere Dinge/ ohne Vorwissen und Willen der Obrigkeit zu machen verstattet seyn/ auch die Obrigkeit solche Verwilligung nur nach Erheisch- und Befindung der Umständen zu thun haben, vielmehr aber möglichst darmit zurück halten solle/ *fac. l. un. C. Nulli licer. in fren & equest. sell.* daß alsdann gegen die jetzige Zeiten etwan wol allein in diesem Stück zu Beförderung des surrogati so viel Gold und Silber erspahret werden könte/ als dem erwehnten surrogato in den vorigen beyden Posten abgehen möchte. Jngleichem (8.) könte vorbemeldter Abgang auch dahero ziemlich ersetzet/ und das surrogatum sehr befördert werden/ wann die jenige Stände/ so mit Gold- und Silber-Bergwercken gesegnet/ und solche Göttliche Gabe zu Außbreitung Gottes Ehre und der Armen Hülffe/ auch des Landes/ und so weit übrig und möglich ist/ zu des Nechsten und Röm. Reichs Wolfahrt anzuwenden pflichtig seynd/ ernstlich ermahnet würden/ das gewonnene Gold und Silber zu guten Reichs-Satzungs-mässigen Sorten vermüntzen zu lassen/ oder da selbige des Müntzens nicht berechtiget/ solches an andere Müntzstände zu dem Ende um einen nach Billichkeit vergleichenden Preiß zu überlassen/ *R. I. de anno 1524. §. 25. de anno 1529. §. 33. de anno 1530. §. 134. de anno 1532. tit. 8. §. 1. de anno 1541. §. 63. de anno 1570. §. 151.* nicht aber um mehrerer Gewinnsucht halber anderwerts zu verwenden/ in Betracht/ gleich wie eben deßhalben ihnen specialiter indulgirt worden ausser den ordentlichen Craiß-Müntzstätten auch ihre besondere Land-Müntzstatt zu haben/ *v. num. 45. hic,* auch das Müntz-Regal an sich keine mercantz/ noch zu eigenem privat Vortheil/ sondern dem H. Röm. Reich zu Ehren und Wolfahrt zu gebrauchen ist *R. I. de anno 1570. §. 132.* also sie weit grössere glorie und Nachruhm/ welchen hohe Standspersonen einem schnöden ungerechten ihnen sehr übel anständigen Gewinst weit vorzuziehen haben/ darvon tragen würden/ wann ihnen dergleichen grosse Beförderung des gemeinen Besten rühmlichst nachklingete. Daß nun hierdurch das surrogatum um ein merckliches vermehret würde/ ist klar am Tag/ in dem alles gewinnende Gold und Silber/ so zu sagen/ noch niemals in der Welt oder commerciorum usu gewesen/ und nunmehro künfftig gegen die jetzige Zeiten um so viel mehr Geld in die Welt und in das Reich gebracht würde/ als an

89 Mit Bergwerck begabte Stände zu Außmüntzung guts Gelds zu adhortiren

90

91

Gold und Silber auß den Bergwercken gewonnen/ und in Reichs-
92 gültige Sorten vermüntzt worden. Eben darum auch wäre bey den je-
nigen Außländischen/ so mit Bergwercken versehen/ dahin zu hande-
len/ daß Gold und Silber von denselben um einen geringeren Werth/
als solches in der Außmüntzung debito modo wieder angebracht wer-
den kan/ erlangt würde/ weil wegen des wolfeilern pretii doch wieder
mehr gut Geld ins Reich käme/ als darvor hinauß gegeben worden;
93 oder da die Außländische mit Bergwercken versehene Herrschafften
selbst solch gerecht Geld müntzeten/ als es im Reich passirlich/ möchten
dieselbe zur Außmüntzung ihres auß den Bergwercken gewonnenen
Golds und Silbers ebenfals adhortirt/ und obvermeldetes Verbott
ratione der commercien und Einführung fremder Waaren gegen
selbige also temperirt werden/ damit sie nicht gleichmässig zum Ver-
bott der Waaren auß Teutschland (so dieselbe in grösserer Menge
dorthin/ dann von dar in Teutschland geführt würden) veranlasset/
mithin der Paß/ mehr von solchem guten Geld in Teutschland als
94 hinaußzubringen versperret werden möchte. (9.) Würde zum Zweck
so wol des surrogati, als Ersetzung des obbesagten Abgangs in dem-
selben/ gar ein grosses beytragen/ wann in Teutschland mit den com-
mercien und manufacturen alles wol eingerichtet/ und in deren Regu-
lirung jederzeit dahin reflectirt würde/ daß mit den jenigen Außlän-
dern/ durch deren Handelschafft mehr Geld ins Reich als darauß ge-
bracht werden kan/ behörige communication unterhalten/ mit andern
aber die Commercationes, zumalen von Jubelen und andern mehr
ad luxum dann zur Nothdurfft diensamen kostbaren Waaren/ nach
äusserster Möglichkeit eingestellt/ auch insonderheit im Reich keine
fremde Handwercksleute/ so das verdiente Geld ausserhalb bringen/
95 gelitten werden mögen. Hierbeneben stünde zuverordnen/ daß nichts/
so zu einer gewissen Form verarbeitet/ und darauß eine gewisse species
gemacht werden kan/ in seiner rohen materi ausserhalb Reichs (wie
solches alles auch sonsten jeder Lands-Herr in seinem Land mit Nutzen
practiciret) verführet/ sondern vorhero innerhalb dem Reich in solche
speciem transformirt, und dann die species formata ausserhalb dem
96 Reich verkaufft würde: Dann obgleich durch Verkauffung der rohen
materi allbereits ein mercklisches an Geld/ so vorher im Reich nicht
gewesen/ darein gebracht/ und hierdurch dem jetzigen surrogando um
ein grosses geholffen wird/ so ist doch solcher Vortheil und Hülffe desto
grösser/

Limitation des Verbotts der Einführung fremder Waaren.

Regulirüg und Einrichtung der commercien.

grösser/ wann die species formata propter additam formam um so viel theurer angebracht werden mag. Welcherley Reglement und Ein- 97
richtung der commercien, dardurch nicht allein das im Reich vorhandene Geld beybehalten/ sondern noch mehrers darein gezogen wird/ meiner Einfalt nach/ eben die rechte Art und Gestalt ist/ quâ barbaris aurum subtili ingenio subtrahi jubent Imperatores *in l. 2. C. de commerc. & mercator. add. Marquard. de jur. mercat. lib. 3. c. 5. n. 13. Lather. d. c. 10. n. 5. & seq. n. 36. Klock. d. c. 10. n. 8.* (10.) Ist zwar an sich 98
selbst unverneinlich/ wann der Kriegs-Herr mit Generalen und Officirern von ungemeiner Tapffer- und Hertzhafftigkeit/ Preißwürdigsten Kluzheit und Vorsichtigkeit/ sonderbarer autorität/ gantz embsiger Sorgfalt und allen andern erforderenden Tugenden und Qualitäten instruirt wäre/ und doch darbey des baaren Gelds in gnugsamer quantität ermangelte/ wovon der Soldat geworben/ besoldet/ und mithin in Gehorsam und Schrancken erhalten/ auch proviant, artillerie, und andere Nothwendigkeiten angeschafft werden könten/ daß es alsdann mit jenem allein keines weges außgerichtet seyn würde/ wannenhero noch heutiges Tages bey währendem Krieg das baare Geld belli nervus, und dessen ein grösserer Vorrath in Teutschland alszu friedenszeiten/ vorhanden seyn muß: Gleichwol möchte sich noch 99
ein Mittel finden/ wordurch solche Bedürfftigkeit der Baarschafft in etwas moderirt/ und sothane Kriegsnothwendigkeit mit wenigerm baaren Geld bestritten/ einfolglich das surrogatum nicht so groß/ als sonst erfordert/ und desto ehender erreicht werden könte/ nemlich wann nach Anleitung des Reichs-Abschieds *de anno 1641. §. 37.* der Soldaten Sold zum theil mit Frucht/ Wein/ Bier/ oder andern Lebens-Mitteln/ item Pferden und andern Bedürfftigkeiten/ wormit etwa doch der Kriegs-Herr überflüssig versehen/ in billichem Anschlag abgetragen; So dann vor dergleichen/ was der Kriegs-Herr überflüssig hat/ die Artillerie und andere Nothwendigkeiten ertauschet/ oder darvor jene Dinge in solutum gegeben würden. Wann solches alles (wie 100
mehr zu wünschen als zu hoffen) und darbeneben zu Vorkommung einer abermaligen Steigerung des Golds- und Silberkauffs noch dieses abermals angeordnet/ und debitè exequirt würde/ daß auch die alte und neue Reichs-Satzungs-mässige Sorten/ bey Verlust derselben und anderer hoher Straff/ ultra constitutum valorem hinführo in keiner-

Bezahlung der Soldatesca Solds in Frucht und dergleichen wie vorträglich?

Die gute Sorten ultra constitutum valorem nicht anzunehmen oder außzugeb.

keinerley Weiß oder Wege angenommen oder außgegeben werden/in geringerem valor aber deren Einnahm und Außgab einem jeden frey stehen solte/ wie solches vormals löblich verordnet gewesen. *v.* Müntz-*edict de anno 1559. §. 66.67.68.69.155. 159.160.164. de anno 1566 §.168 de anno 1570. §. 147. de anno 1571. §. 11. 32.36. de anno 1576. §.69. 75.78.80. de anno*
101 *1582. §. 66. de anno 1594. §. 103. de anno 1603. §. 54.* Und daß alsdann wider solche erneuerte Müntz-Ordnungen keinerley denenselben in einem oder dem andern Stück zu wider lauffendes indult oder privilegirung kräfftig oder gültig zu achten/ *v.* Müntz*edict de ao. 1559. §. 177.* So möchte verhoffentlich/und weil noch über das durch die confiscatio-
102 nen deren wider die Reichs Ordnung gemüntzten groben und kleinen Sorten/ item über die gesetzte Summ in Zahlung anmaßlich auffgetrungener kleiner Müntzen/so dann deren in behöriger Zeit nicht fortgeschafften verbottenen Sorten/ oder über den gesetzten valor eingenommenen oder außgegebenen Müntzen/ ꝛc. Die Müntz-Stände in ihren auffwendenden Kosten mercklich sublevirt/ und zum Außmüntzen angefrischet würden/ zum Zweck etwann vollkömlich zu gelangen/ mithin von allen andern wegen vieler darauß entspringenden Ungelegenheiten sehr bedencklichen/ provisional-Mitteln allermöglichst/und so lang es die äusserste Nothdurfft nicht erfordert/ gäntzlich zu abstrahiren seyn. Da aber gleichwol nach vorherigem Versuch/
103 und wann erst solche und andere dienliche Mittel vorgenommen worden/alle dieselbe zu einem gnugsamen surrogato unzureichig erfunden würden/ alsdann im äusserst benöthigten Fall möchte wol etwa am sichersten zu dem anfangs gemeldten zweyten Vorschlag geschritten und die Reichs-constitution-gemässe grobe Sorten nur in dem äusserlichen valor provisionaliter, und ad certum tempus, ersteigert werden können/ und zwar auß denen bereits oben *n. 29. & seq.* angezogenen rationibus, auch weil der Müntz-Herr/ so die eingewechselte Sorten nicht höher/ als nach derselben innerlichen Gehalt und Gütigkeit bezahlt/ und über das die außgeprägte Müntzen in dem ersteigerten valor jeweilen wiederum anbringet/ seiner Kosten halber nicht minder/dann bey dem ersten Vorschlag/ ausser Schaden ist/ und noch wol ehender
104 Vortheil davon hat. Damit aber auch der bey solchem zweyten Vorschlag oben *num. 31. & seq* gezeigte Schade/ so bey creditorn, debitorn und sonsten auß dergleichen nicht perpetuirlichen interims-Mitteln ent-

Keinerley indult oder privileg ü gegen die Müntzordnũg gültig.

Utilitas ex confiscationibus resultans.

Von interims oder provisional Mitteln abstrahirẽ.

Eventualiter die Erhöhung des äusserlichẽ valors zu amplectiren.

Wie es bey creditorn und debitorn und sonsten in

entstehen kan abgewendet werde/so müste der Müntz-Herr/welcher das Silber oder die vermüntzte Sorten nur um den innerlichen Gehalt eingewechselt und erkaufft/ mithin ausser Schaden ist/und gleichwoln die neue Müntzen in dem ersteigerten valor angebracht hätte/ entweder solche nach abgethaner Steigerung wiederum einlösen/ *v. Klock. de ærar. lib. 2. c. 84. n. 32. & seq.* oder solch provisional Mittel in andere Weiß und Art/mit Unterscheid der Personen/und anderer Umständen/dergestalt reglirt werden/daß niemand wider Gebühr einige Beschwerung darab empfinde. Allermassen ein grosser Unterscheid ist/ wann jemand entweder das Geld in Handlung legt/ und sonsten täglich einzunehmen und außzugeben pflegt, oder solches otios im Kasten hat: Zum Exempel wann der creditor Handlung führt oder sonst Gelegenheit hat das Geld so bald wieder außzugeben und anzulegen/ so wäre derselbe ausser Schaden/ obschon der debitor ihme vor die geliehene zweyhundert Gülden jetzo nur einhundert harte alte oder neue Reichsthaler bezahlte/ *v. l. 2. & 3 ff. de reb. credit. l. 61. ff. de solut.* Im Gegenfall aber möchte er sich mit Fug verweigern solche hundert Rthlr. Jetzo vor zweyhundert Gulden anzunehmen, folglich wäre der debitor verbunden, weil obgemeldter Auffschlag nicht perpetuirlich/ wohin jetztangezogene Rechten sich verstehen/ sondern nur provisional und auff keine Zeit durabel, mit der Ablag biß nach wieder abgethaner Steigerung einzuhalten/ *l. 99. ff de solution.* Dann obschon der debitor jetzo solche vor zweyhundert Gülden eingenommen/auch wider Willen in dem onere præstationis usurarum gelassen wird; So ist doch der Billichkeit nicht ungemäß/ wann der creditor und debitor beyde de damno vitando certiren/und in pari miserationis gradu stehen/ quòd tunc magis prospiciendum sit creditori *Coler. de proceß. execut. p. 2. c. 3. n. 126. Tabor. de præsid. debitor. part. 3. artic. 8. §. 25.* Gleichfals in dem Fall/ da einer dem andern hundert Rthlr. vorgeliehen/ in specie zu restituiren/ wäre der debitor auch hoc tempore zur restitution gehalten/ wann er die hundert Rthlr. ohne das nicht außzugeben/ sondern otios hinzulegen gemeinet/ obschon der creditor solche ebenfals otios liegen lassen wolte/und nicht außzugeben bedürffte/ als weil solche dem debitori hiernechst doch nicht mehr gelten/ und er dergestalt ausser Schaden seyn würde; Hingegen/ da der debitor solche vor zwey hundert Gulden eingenommen hundert Rthlr. dermalen außzugeben

Zahlungen einzurichten/da der äusserliche valor ersteigert würde?

105 106 107 108

benöthiget/ aber der creditor solche bloß zum asserviren restituirt haben wolte/ und sonsten nicht gebrauchte/ möchte dieser jenen vor jetzo zur Zahlung nicht anhalten können/ und wäre des debitoris causa um deßwillen zu præferiren/ weil derselbe de damno vitando certirte/ der creditor aber kein interesse damni (sondern vielmehr in continuatione usurarum noch ein lucrum) hätte/ und obschon nicht stricto jure, gleichwol ex æquitate pflichtig zu achten/ eines andern Nutzen ohne sein Ungemach und Nachtheil zu befördern oder dessen Schaden zuverhüten. *arg. l. 17. §. 3. ff. commod. l. 2. §. 5. ff. de aq. pluv. junct. l. 26 ff. de damn. inf. l. pen. ff. ad exhib.* Wofern aber der creditor des Gelds zur Außgab und Handlung bedürffte und gebrauchen wolte/ also ebenmässig de damno vitando certirte/ so möchte derselbe ceu agens de suo recuperando dem debitori billich vorzuziehen seyn/ utpote qui saltem daret, etiamsi ex accidenti cum damno, quod in eadem bonitate intrinsecâ accepit & alienum est, ut in pari gradu, ut si alterutri egendum sit, egere tunc debitorem omninò æquum sit. Und

109 hindert nicht/ daß der creditor nur hundert und funffzig Gülden außgegeben/ und jetzo zweyhundert geniesset; Hingegen der debitor von hundert funffzig/ zweyhundert weg geben muß/ weil der creditor, wann er die hundert Reichsthaler in specie nicht außgeliehen/ solche jetzo vor zwey hundert Gulden anbringen könte/ mithin daran durch den jenigen nicht zu behindern oder (weil bey Handelsleuten das lucrum cessans pro damno geachtet wird) in Schaden zu setzen ist/ dann er wolgethan/ und dessen causa aliena suæ propriæ ex charitate à se ipsa incipiente billich postponirt wird. *Conf.*

110 *Coler. & Tabor. d. loc.* Ebener Gestalt wirde auch in anderen Umständen behöriger Unterscheid zu halten seyn/ als zum Exempel/ ob die Ersteigerung der Müntz ante vel post moram debitoris sich zugetragen *l. 3. §. 3. ff. de action. empt. Molina tr. de usur. n. 686. & seq.*

111 Kürtzlich: Es muste in hoc passu, wie ohne das solch Mittel nur provisional, und auff kurtze Zeit zu Beförderung des surrogati, und nicht zu eines oder des andern Verletzung und Beschädigung angesehen/ cuique Magistratui frey gelassen werden/ in Schuld- und andern gleichmässigen Fällen/ solches nach Beschaffenheit der Contracten und anderer Umständen/ pro æquitate & arbitrio boni viri dergestalt zu temperiren/ daß zwar den creditorn an deme/ was sie auß-

außgelegt/ weder in bonitate intrinseca noch valore extrinseco etwas ermangele; Hingegen aber auch selbige über ihre Außlage keine Ubermaß haben/ sondern so wol die creditores als debitores, und andere/ ohne Schaden seyn mögen/ wordurch dann dem Haupt-zweck eben nicht sonderlich abgebrochen oder geschadet wäre. *d. l. 61. & l. 99. ff. de solut. Molina. d. loco Covarruv. de veter. numism. c. 7. §. 1. n. 3. Kizel. de jur. monet. cl. 2. q. 1. 2. 3. claß. 3. q. 1. & seq. Franzk. Exerc. 9. q. 2. & 3. Richer. decis. 72. Klock. de ærar. lib. 2. c. 48. n. 74. & seq.* Zugleichen müste die Handlung nach den jenigen Orten/ wo der 112
gröste Uberfluß von solchen alten Sorten annoch seyn möchte/ in etwas suspendirt oder limitirt werden/ damit von dannen solche Sorten in dem ersteigerten valor nicht zu häuffig ins Reich kämen/ und hiernechst nach abgethaner Steigerung demselben der gröste Schade zuwüchse/ massen ohne die anfängliche Beyhülff derselben Landen/ durch obgesetzte Mittel/ und wann schon nur allein die im Reich noch vorhandene und hinführo neu außprägende Reichsthaler eine Zeitlang in externo valore ersteigert würden/ gleichwol zum surrogato zugelangen seyn möchte. Nachdem aber wegen der vielfältigen 113
dissensionen zu besorgen/ daß weder eins oder anderes obbeschriebenes/ wie sehr es auch zu wünschen/ und im Gegenfall zu beklagen ist/ zum Stand gebracht/ oder wenigst noch lange Zeit darmit consumirt werden dörffte/ mithin es wol etwan darbey bleiben wird/ was vormals von den Athenern gesagt worden: Sciunt quæ recta sunt, sed ea facere nolunt. So möchte gleich wie andern/ also auch dem 114
Chur- und Ober-Rheinischen Craiß/ und denen darinn ratione des Müntzwesens correspondirenden Ständen/ rathsam seyn/ daß sie inzwischen auff einige special oder particular provisional Mittel gedencken/ und in diesem Rheinischen Craiß den Letzten wol bedachten/ und mit billicher reflexion auff die Nordische Lande (als wormit besagter Craiß und die darin correspondirende Stände das meiste commercium haben) unter sich zu Franckfurt gemachten Abschied in seine Würcklichkeit zu setzen trachten/ damit der Unordnung nur in etwas gesteuert werde/ und führo hin der Schade desto erträglicher fallen möge/ wann anderst es nicht etwa an der Zeit der Erfüllung des vaticinii Melanchthonis *v. Klock. de ærar. lib. 2. c. 2. n. 7.* sondern zur völligen ratification des Müntzwesens noch einige Hoffnung zu

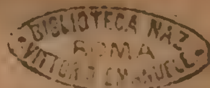
Præcautiõ damit die ersteigerte Sorten nit gar zu häuffig eingeführt werden.

Ein vollkommener remedirüg der Müntzgebrechen Zweiffel.

Particular- und provisional-Anstalt endlich zu amplectiren. Reflexion des Rheinischen Craisses auff die Nordische Lande.

115 machen iſt. Aſt vereor, quin tam in univerſo Imperio Romano-Germanico quàm ſingulis ejus circulis autor divini illius honoris, quo apud veteres moneta pro Dea habita, eique nomen Deæ dictum fuit, necesse habeat nunc erubeſcere & veniam petere ſui inventi, ſi viveret & mortalitatem cerneret Deitatis monetæ. Si enim Dea eſſet moneta, monendo minandoque proficeret & perficeret, quæ ſui muneris eſſent, ac contra æruſcatores, Kipperos, falſos monetarios, aliosve omnes pecuniarum depravatores fortiter inſurgeret, gladium ultorem ſtringeret, ſecaret, necaret, ureret, & ad internecionem deleret; quâ verò antiquorum temporum juſtâ vindictâ per aliquot ſecula nunc omiſsâ, ipſa illa Dea jam dudum animam expirâſſe, aut ſaltem in molliſſimi ſui lecti ſepulchro tam alto ſomno compreſſa videtur, ut nulla unquam reſurrectio ſperanda ſit, quam tamen denuò intimè precor, libentiſſimus cohibere in poſterum pennam, & deprecari Deæ illatam injuriam, ſi ipſa reſurrexerit!

Ubermaßiger Zweifel an remedirung der Muntzgebrechen / & quomodo moneta non amplius mereatur Dea nuncupari.



INDEX

# INDEX

## Rerum in quæſt. miſcellan. contentarum.

Prior numerus majuſculus quæſtionem; reliqui numeros marginales denotant.

A

Col-

Dominium.



Donatio, Donum.



Dos.



Dubium.



## E.

Ebrietas.



Ecclesia.



Emptio.



Enunciatio.



Error.



Essentia.



Ex

Qua-

Fra-

Lignan-

# INDEX.



FINIS.